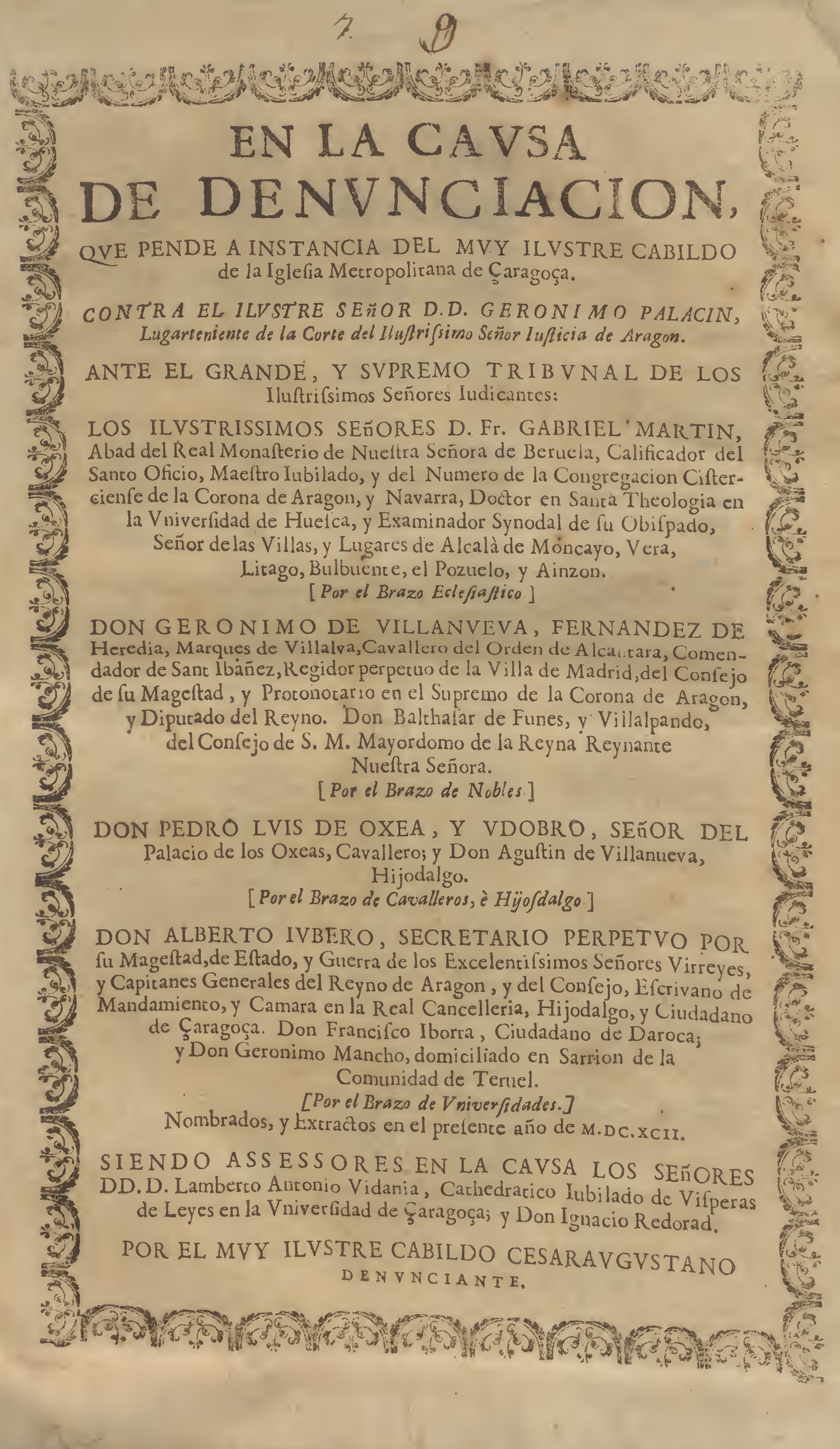


7. 9

EN LA CAVSA DE DENVNCIACION,

QVE PENDE A INSTANCIA DEL MVY ILVSTRE CABILDO de la Iglesia Metropolitana de Çaragoça.

CONTRA EL ILVSTRE SEñOR D.D. GERONIMO PALACIN, Lugarteniente de la Corte del Ilustrissimo Señor Iusticia de Aragon.

ANTE EL GRANDE, Y SVPREMO TRIBVNAL DE LOS Ilustrissimos Señores Iudicantes:

LOS ILVSTRISSIMOS SEñORES D. Fr. GABRIEL MARTIN, Abad del Real Monasterio de Nuestra Señora de Beruela, Calificador del Santo Oficio, Maestro Iubilado, y del Numero de la Congregacion Cisterciense de la Corona de Aragon, y Navarra, Doctor en Santa Theologia en la Vniversidad de Huesca, y Examinador Synodal de su Obispado, Señor de las Villas, y Lugares de Alcalà de Moncayo, Vera, Litago, Bulbuente, el Pozuelo, y Ainzon.
[*Por el Brazo Eclesiastico*]

DON GERONIMO DE VILLANVEVA, FERNANDEZ DE Heredia, Marques de Villalva, Cavallero del Orden de Alcantara, Comendador de Sant Ibañez, Regidor perpetuo de la Villa de Madrid, del Consejo de su Magestad, y Protonotario en el Supremo de la Corona de Aragon, y Diputado del Reyno. Don Balthasar de Funes, y Villalpando, del Consejo de S. M. Mayordomo de la Reyna Reynante Nuestra Señora.
[*Por el Brazo de Nobles.*]

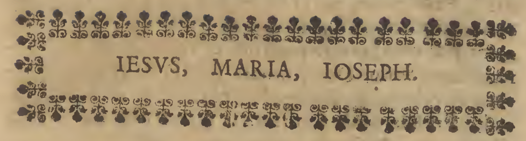
DON PEDRO LVIS DE OXEA, Y VDOBRO, SEñOR DEL Palacio de los Oxeas, Cavallero; y Don Agustin de Villanueva, Hijodalgo.
[*Por el Brazo de Cavalleros, è Hijosdalgo.*]

DON ALBERTO IVBERO, SECRETARIO PERPETVO POR su Magestad, de Estado, y Guerra de los Excelentissimos Señores Virreyes, y Capitanes Generales del Reyno de Aragon, y del Consejo, Escrivano de Mandamiento, y Camara en la Real Cancelleria, Hijodalgo, y Ciudadano de Çaragoça. Don Francisco Iborra, Ciudadano de Daroca; y Don Geronimo Mancho, domiciliado en Sarrion de la Comunidad de Teruel.
[*Por el Brazo de Vniversidades.*]

Nombrados, y Extractos en el presente año de M.DC.XCII.

SIENDO ASSESSORES EN LA CAVSA LOS SEñORES DD. D. Lamberto Antonio Vidania, Cathedratico Iubilado de Visperas de Leyes en la Vniversidad de Çaragoça; y Don Ignacio Redorad.

POR EL MVY ILVSTRE CABILDO CESARAVGVSTANO DENVNCIANTE.



IESVS, MARIA, IOSEPH.

Ilustrissimo Señor.

1  Ratandose en este Gravissimo Tribunal de la pũtual observãcia, y cũplimiẽto de las Leyes, (1) devo cõ mayor obligacion obedecer la novissima disposicion del Fuero, (2) en quanto dispone: *Que en las Informaciones, y Alegaciones* (de las causas de Denunciacion) *no se pueda escrivir, ni informar fuera de los cargos, y puntos concernientes à ellos, y à la defensa respectivamente, ni dezir, ni poner en ellos cosas superfluas, como son introducciones, exordios, y epilogos, que no respetan à la causa principal.* (3) Y assi passo à referir el fecho. (4)

2 Hallandose la Iglesia Cesaraugustana en el pacifico goze de la inmediata sugecion à la Santa Sede Apostolica, y de la Exempcion de la Iurisdicion Ordinaria, y su Visita, en virtud de las Bulas de Sixto V. y otros Sumos Pontifices, (5) observadas antes de la Vnion, por el Ilustrissimo, y Reverendissimo Señor Arçobispo Don Fray Francisco de Gamboa, de buena memoria; y despues de la Vnion, que se causò por vn Compromisso de entrambos Cabildos de las dos Santas Iglesias de Zaragoça, en las Reales manos, que lo confirmò la Santidad de Clemente X. de felize recordacion, mediante su Bula; (6) observadas tambien las Bulas referi-

(1)

For. *Las quales diez, y siet personas* 15. tit. For. *Inquis. Offic. Iust. Arag. fol.* 80 *col.* 4 alli: *Que juren sobre la Cruz de nuestro Señor Iesu Christo, è sobre los Santos Quatro Evangelios, por sus manos corporalmente tocados, è prestado homenage, q̃ se avrã biẽ, y lealmẽte en el Oficio, è servaràn el present Fuero, è los Fueros, Privilegios, libertades, vsos, è costumbres del Regno.*

(2)

Del año 1678. tit. *Nueva forma de proceder en los gastos de la Enquesta de la Corte del Iusticia de Aragõ, fol.* 8.

(3)

Lancelot. Polito (quem magnũ Iurisconsultum appellat Bardaxi in Foro Conceptionis Beatæ Mariæ, num. 1. *de Eloquent. Advoc. tom.* 3. *Tract. par.* 1. *fol.* 364. *col.* 2. alli: *Nõ enim hac tempestate veterum Romanorum more aguntur causæ, vt ea quæ de Oratore ab ipsis tradita, aut observata sunt desiderentur: Neque quidem morem illum, si quis me consulat, libentèr, aut facilè probaverim, quo potius contentione orationis, aut fucato illo genere dicendi, quo veritas plerumque contegitur, quam orationis soliditate, & veritatis potestate modus controversijs constituebatur. Vndè sæpiùs contingebat, vt non qui veriùs, sed qui elegantiùs, non qui subtilius, sed qui ornatius, nec tandem, qui animum ratione devincere, sed qui aures oratione demulcire posset, ille victoria potiretur.*

(4)

Tulius pro Sex. Roscio Amerino: *Totam causam Iudices explicemus, atque ante oculos expositam consideremus: ita facilimè, quę res totum iudicium contineat, & quibus de rebus nos dicere oporteat, & quid vos sequi conveniat, intelligetis.*

(5) Dat. Romæ; anno Incarnationis Dominicæ 1590. octavo Kal. Iunij.

(6) Dat. Romæ, anno Incarnationis Dominicæ 1675. tertio Idus Februarij.

das de Exempcion, por el Illustrissimo, y Reverendissimo Señor Arçobispo Don Diego de Castrillo, de buena memoria; nuevamente pretende el Illustrissimo, y Reverendissimo Señor Don Antonio Ibañes de la Riba Herrera, Arçobispo de Zaragoça, del Consejo de su Magestad, y Presidente de Castilla, la omnimoda Iurisdicion Ordinaria, y Visita de dicha Santa Iglesia.

3 Considerandose el muy Ilustre Cabildo necessitado, por la obligacion, que tiene jurada à la defensa, (7) el dia 10. de Setiembre de 1689. diò por sus Procuradores en la Corte del Illustrissimo Señor Iusticia de Aragon vn Apellido de Aprehension, alegando en el articulo octavo: *Que por justos, y Canonicos titulos, dicho Cabildo, y toda la Iglesia, han estado, y estàn en drecho, vso, y possession pacifica de la Exempcion omnimoda de la Visita de los Ilustrissimos Señores Arçobispos, y de sus Visitadores, y Ministros.* Y en el articulo nono: *Que por justos, y Canonicos titulos, los Señores Dean, Dignidades, Canonigos, y Cabildo, y dicha Santa Iglesia, han estado, y estàn en drecho, vso, y possession pacifica de ser Exemptos de toda la jurisdicion, dominio, superioridad, correccion, autoridad, y potestad de los Illustrissimos Señores Arçobispos, que han sido, y de presente es de la Ciudad de Zaragoça, y de sus Vicarios Generales, Oficiales, y Ministros, y de estàr sugetos inmediatamente a la Santa Sede Apostolica.*

(7) *Can. in Canonib.* 57. §. *generaliter 16. quæst. 1. ibi: Iniquum enim esse censemus, vt custodes potius cartharum quam defensores rerum creditarum (vt præceptum est) indicemur.*

4 En 7. de Deciembre de 1689. se proveyò la Aprehension en conformidad de Votos de los cinco Ilustres Señores Lugartenientes, con este Decreto: *Attentis contentis, communicato Consilio mandamus apprehendi bona in fine Appellitus confrõtata, respectu Iurium in articulis octavo, & nono deductorũ; & sic apprehensa committi debitè, & iuxta Forum, salvo iure partium super possessione, & proprietate.*

5 Proveìdo en esta forma el Apellido, y executado segun Fuero, se hizieron las Gritas, ò Pregones Forales, llamando à qualesquiere, que pretendiera tener interese, a deducirle, dando contraria Proposicion, dentro de cinquenta dias; y en ellos se diò la del Cabildo, pidiendo, que se le recibiesse, y que por sentencia difinitiva se le mandassen restituir los bienes aprehensos, para posseerlos lite pendente segun Fuero, respecto de los drechos deducidos en dichos Articulos octavo, y nono. Diòse otra Proposicion contraria por dicho Señor Arçobispo, pretendiendo la omnimoda Iurisdicion, dominio, superioridad, autoridad, potestad, correccion, y Visita en dicho Cabildo, Iglesia, y bienes aprehensos; concluyendo, que se le mandassen restituir por sentencia difinitiva, respecto de los referidos drechos, para posseerlos lite pendente.

El

6 El dia 4. de Febrero de 1690. se pidiò revocar por el Señor Arçobispo la provision de dicha Aprehension; Impugnose por el Cabildo la pretendida revocacion, y contestado este incidente, quedò en deliberacion. Inmediatamente en la misma Corte, fue recusado por el Señor Arçobispo, el Ilustre Señor Lugarteniente Don Gregorio Xulve, con pretexto de ser hermano de los Señores Don Iacinto Xulve, Arcipreste de Santa Maria, y D. Iuan Francisco Xulve, Canonigo: Capitulares ambos de la Iglesia Cesaraugustana. Y aunque por el Cabildo se opuso no ser admisible la Recusaciõ, sin embargo se declarò, que lo era; Y aviendo dexado la parte las Causas de la Recusacion à juramento decissorio del dicho Señor Lugarteniente, sin preceder el Decreto ordinario de mãdar intimar la admision de las Sospechas, y que estas se avian dexado a su juramento, respondiò, que era verdad ser hermano de dichos Señores Prebendados. Y despues instandose por el Señor Arçobispo la declaracion; de voto, y parecer del Ilustre Señor Lugarteniente Don Geronimo Palacin, Relator de esta causa, en 3. de Iulio de 1690. se pronunciò: *Attentis contentis, de Consilio pronunciamus, & declaramus, D. D. D. Gregorium Xulve Locumtenentem, & Collegam nostrum, non posse, nec debere intervenire in examine, & cognitione præsentis Processus, & causæ, nec in ea votum suum præstare.*

7 Quãdo se pronunciò esta sentencia no concurriò en el Consejo el Ilustre Señor Lugarteniente Dõ Pedro Geronimo de Fuentes, por estàr enfermo, ni diò, ni se le pidiò su voto, y parecer.

8 En 11. de Iulio de 1690. por algunos opuestos en Processo, se pidiò anular dicha sentencia, y se apelò de ella para ante la Real Audiencia.

9 En 4. de Noviembre de 1690. Procuradores del Señor Arçobispo suplicaron, que se declarasse: *Que no obstante dicha Aprehension, pudiera dicho Señor Arçobispo por si, ò sus Ministros, como Ordinario, ò Delegado Apostolico, mandar prender, y poner en las Carceles Archiepiscopales de esta Ciudad, corregir, castigar, y enmendar à qualesquiere Capitulares de la Iglesia Cesaraugustana, y assimesmo à los Racioneros, Beneficiados, Capellanes, y Ministros de dicha Santa Iglesia en sus dos Santos Templos, assi en fragancia de qualesquiere delictos, que cometiessen, como en fuerça de apellidos criminales, proveidos contra los sobredichos por los tales delictos, y mandarlos executar mediante sus Ministros.* Y en caso que esto no procediesse, se pidiò declarar: *Que no obstante dicha Aprehension, pueda el Señor Arçobispo, sus Ministros, y Oficiales mandar prender à los sobredichos, à fin de remitirlos à la Santa Sede Apostolica, ò al Iuez, que segun*

Dre-

Drecho procediere, si acaso no se declarare, que se deven remitir à dicha Corte. Atento à que de no poderse executar dichas prisiones, y provisiones, saltem ad finem remmittendi. se siguiria daño irreparable de quedar en qualesquiere delictos impunes, los que estuvieren comprehendidos en la pretendida Exempcion de Iurisdicion, por la qual se avia obtenido dicha Aprehension: Attenta natura causæ, & alias, &c.

10 Aviendose impugnado esta peticion, con el motivo de que no tenia lugar, segun el estado del Processo, y disposiciones de Fuero: en 27. de Agosto de 1691. de voto, y parecer de dicho Señor Lugartenience Relator, se hizo este Pronunciamento: *Attentis contentis: Cõmunicato Cõsilio pronunciamus, & declaramus, Illustrissimum, & Reverendissimum Dominum Archiepiscopum Cæsaraugustanum, seu eius Ministros, & Officiales posse fragranti maleficio capere personas sub articulo nono appellitus Apprehensionis comprehensas: & hoc in delictis gravibus, & non in vim Iurisdictionis, sed ad finem tantum remmittendi easdem ad Iudicem Competentem: Cætera supplicata per Franciscum Ibañez de Aoiz Procuratorem, sub die 4. Novembris anno 1690. locum non habere.*

11 Esta Pronunciacion fue protestada por los Procuradores de el Cabildo, y se pidiò revocar à 31. de Agosto de 1691.

12 Y aunque de la narracion sencilla del fecho, (8) parecen manifestarse los Contrafueros, y agravios, que padece el Cabildo por el dictamen del Señor Lugarteniente Denunciado; para la mayor comprehension se iràn individuando, y fundando en los Cargos, que della resultan. (9)

CARGO PRIMERO.

POR AVER ADMITIDO LAS SOSPECHAS, aviendo cõparecido antes los Procuradores del Señor Arçobispo, y contestado el Incidente de la Revocacion de la Aprehension, la qual se hallava proveìda comunicato Consilio.

13 SVponese, que segun el Fuero vnico, titulo: *Que los Lugartenientes no puedan pronunciar difinitivamente, &c.* (10) se halla dispuesto en su principio, que los Señores Lugartenientes Relatores, estèn obligados a resolver por si dentro del tiempo del Fuero las primeras provisiones de Apellidos de Aprehension, y otras desta calidad; y que en las Cortes de 1678. sobrevino la disposicion del Fuero, (11) que establece: *Que las Sentencias interlocutorias, que se comunicaren con el Consejo, no las saquen el Regente, ô Assessor en su caso, sino diziendo*

(8) D. Chrisost. *in Hom. 2. David. & Samis*, ibi: *Mutus quidem testis, sed omnib' vocem habentibus evidentior.*

(9) Quintil. *lib. 6. Inst. Orator. cap. 36.* ibi: *Nam quæ argumẽta nascuntur ex causa, & pro meliore parte plura sunt semper; vt quę per hæc vicit tantum, non defuisse sibi Advocatum sciat.*

(10) Fol. 70. que es el segundo entre los de el Reparo de la Corte.

(11) Vnico tit. *Que en la pronunciacion de las interlocutorias comunicadas, deva seguirse la mayor parte del Cõsejo. fol. 9. col. 2.*

do en la Pronunciacion: *COMMVNICATO CONSILIO*; *y saliendo assi, queden, y tengan la naturaleza, que las de CONSEJO, al qual devan seguir el Regente, ò Assessor en su caso, quedando libres, y no deviendo dar quenta de lo pronunciado, sino solo de su dictamen, y voto*: *Y lo mismo se observe en la Corte del Iusticia de Aragon, respecto de los Lugartenientes Relatores*. Y assi hallandose proveìda esta Aprehension, comunicado el Consejo, la Confirmacion, ò Revocacion de ella, deve pertenecer al mismo Consejo. Y siendo vno de los que le componen el Señor Lugarteniente Xulve, y que intervino en la Provision; aviendo pidido el Señor Arçobispo la Revocacion de la Aprehension sencillamente, comprehendiò tambien el conocimiento, voto, y parecer de dicho Señor Lugarteniente Xulve, no aviendolo recusado antes de pidir la Revocacion.

14 Con este supuesto, no deviò el Señor Lugarteniente Palacin admitir las Sospechas, que despues propuso el Señor Arçobispo contra dicho Señor Lugarteniente Xulve, porque yà le tenia consentido, y aprobado, desde que conteitò la lite, pidiendo revocar la Aprehension; renunciando con este pedimento la facultad de recusarlo, conforme a los Fueros deste Reyno, (12) y comun inteligencia de los Practicos, (13) siguiendo la disposicion de los Drechos (14) y asentimiento de los Doctores; (15) en cuya Ritualidad fue muy observante la Pericia de los Romanos; pues al señalar al Iuez la suerte, inmediatamente se proponia la Recusacion, ex-

B

pres-

(12) For. 3. *de For. Compet.* For. 1. *de Comis & Rescrip.*

(13) Sesse *tom. 3 decis. 346. per tot. prec. num.* 1. alli: *Inter omnes exceptiones dilatorias, primam sedem habere debet exceptio Recusationis, & ita primitus, & ante omnia opponenda est, ne per alterius exceptionis obiectū, videatur quis in Iudicem cōsensisse; & ideò ipsum recusare non valeat, &c.* y al fin *num* 14 & 15 ibi: *Quare non potest eum Iudicem recusare, ille, qui iam in Iudicem consensit, sic fuit iudicatum in Processu Petri Gayan, die* 24. *Octobris* 1598. *me ibi existente: Fuit enim resolutū Procuratorem sibi praeuaricasse in non opponendo Recusationem ante alias omnes dilatorias exceptiones. Sic etiā fuit pronunciatum cum multiloqua allegatione Advocatorū contrarium consulentium in Processu de Fuentes, anno* 1620. *in Regio Consilio.* Y antes lo dexò dicho *de Inbibit. cap* 5. §. 1. *à num.* 6. Bardaxi *in d. For* 3. *de For.*

Compet. à num 6. Y lo presintiò Molino, en qualquier excepcion dilatoria, *verb. Exceptio Fori de-*
clinatoria, al fin: *Quia dicta exceptio Fori declinatoria debebat ante omnia allegari*; diziendo averse
declarado assi à 17 de Octubre de 1426. en la Corte del Señor Iusticia de Aragon, contra Gar-
cia Gil de Ateca, porque alegò primero la enfermedad, que opuso la excepcion declinatoria, ci-
tado a instancia de Iuan Lope de la Raz: *Y verbo Iudex Ordinarius, vers Et intellige*, alli: *Ita quod*
postquam ibi iam fundavit iudicium non poterit postea allegare, quod remmittatur ad suum Iudicem
Ordinarium, & Localem, vt probatur expresse in d. For. 3. de For. Compet. fol. 9. dum ibi dicit si alle-
gaverit, quod ante Iustitiā Loci, &c. iuncto For. 1. de com. & rescript. lib: 10. fol. 76. dum ibi dicit, &
conventi citati allegaverint se paratos, &c. Y Portolès con otros muchos, que cita en dichos luga-
res. Ferrer *in Method iudic. tit. de interpos. For. declin. fol.* 4. alli: *ante litis contestationem, & ante*
quam in Iudicem sit consensum oponendæ sunt Exceptiones recusatoriæ Iudicis.

(14) Cap. *Pastoralis* 6. *de Except. cap. inter Monasterium* 20. *de sent. & re iud.* ibi: *Quas etiā*
(scilicèt causas suspicionis) *tanquam dilatorias ante litis ingressum opponere debuissent: quibus corā*
delegatis eisdem subeundo iudicium, renunciasse videntur. Can. *si quis Episcoperum* 2. §. *exceptio* 3.
quæst. 6. *L. omnes* 12. *l. apertissimi* 16 *Cod. de Iudic.* ibi: *Liceat ei, qui suspectum Iudicem putat, ante*
quam lis inchoetur, eum recusare, vt ad alium curratur, libello recusationis ei porrecto; cum post litem
contestatam, neque appellari posse ante diffinitivam sententiam iam statuerimus, neque recusari posse.
L. nemo 4. *Cod. de Iurisd. omn. Iud. l. fin. Cod. de Except.*

(15) Lanfranc. *de Recusation.* (*tom.* 3. *tract. part.* 1. *fol.* 359. *col.* 2.) *num.* 1. ibi: *Et advertendum est, quod Exceptio recusationis debet opponi ante litem contestatam, vt in l. apertissimi, Cod. de Iudic. plus dico, quod debet esse prima exceptio, quæ opponitur, adeò, quod si alia opponeretur, non*

pos-

pressando los motivos. (16) Y en el caso presente se passò tan adelante, que no solo se contestò la lite, sino que se concluyò el Incidente de la Revocacion, remitiendolo a deliberacion, y proveyendo el Señor Lugarteniente, que lo veria para administrar Iusticia.

15 Ni puede darse satisfacion a esto, diziendo, que aviendose pidido la Revocacion, y dado la Recusacion en vn mismo dia, y en vna misma Corte, no se deve considerar alguna anterioridad de tiempo, atendiendose a la intencion del Libelante, al orden Iuridico, y no al de la Escritura; y que tampoco cabia el aver aprobado antecedentemente al Señor Lugarteniente Xulve, à quien se recusava.

16 Y antes de entrar a la Respuesta se tiene por preciso vsar de la prevencion, que aconseja el Iurisconsulto Gayo, (17) disponiendo el animo con vna cōveniente introducion, para la mejor esplicacion de la materia, que se ha de tratar. Porque en sentir del Eminentissimo Cardenal de Luca, (18) con la mucha abundancia de Authores, y Escritos, puede padecer la Iusticia de las Causas alguna confusion, y peligrar en el mismo tiempo, que se và a buscar, y averiguarla: y que assi todo el ser de ella cōsiste en la distinciō perfecta, y en la congrua, y conveniente aplicacion; deviendose tener en memoria la Representacion, que hizieron los Aragoneses en las Cortes de Zaragoça del año 1264. *quexādose* (segun refiere el diligentissimo Zurita) (19) *que aviē do los Ricos Hombres de juzgar los pleytos, como era costumbre antigua de Aragon, se determinavan por el Drecho comun, y Decretos, y eran governadas las Leyes del Reyno por alvedrio, aviendo sido establecidas, para que ellas rigiessen:* Siēdo este dictamen invariable en las Naciones, que se goviernan por sus proprias Leyes, como en breves palabras

possit postea opponi illa, quia per oppositionē alterius exceptionis, videtur cōsensisse in Iudicē. Marāta *in Specul. aur. p.6. de Appellat. nu 26.* ibi: *Et inter alia dicta nota vnū, quod exceptio recusationis debet opponi, non solum ante litem contestatā, verū etiam debet esse prima exceptio, quæ opponi debet ante omnes dilatorias, quia si opponitur alia dilatoria censetur provocari Iudex, vt super ea pronunciet, & sic inducitur cōsensus in Iudicem, vnde postea non potest recusari:* Y con Covarrubias, Antonio Fabro, Maynardo, Gratiano, y otros Fontanel. *to 1. decis. 17. num. 1* Carleval. *de Iudic. lib. 1. tit. 1. disp. 2. q. 8. sect. 2. ex num. 991. & tit. 2. disp. 5. num. 7.*

(16)

Como se vè en el Panegirico de Plinio a Trajano, alli: *Sors, & vrna Fisco Iudicem assignat; licet reÿcere, licet exclamare, hunc nolo, timidus est, & bona seculi parum intelligit, illum nolo, quia Cæsarem fortiter amat.*

(17)

In *L. 1. ff. de orig. Iur.* ibi: *Inconveniens erit ommissis initÿs, atque origine non repetita, atque illotis vt ita dixerim manibus, protinus materiam interpretationis tractare: Namque (nisi fallor) ipsæ præfationes, & libentius nos ad lectionem propositæ materiæ perducunt, & cum eo venerimus, evidentiorem præstant intellectum.* Juntando para su ornato al Ilustrissimo Señor Justicia de Aragon Don Luis de Exea, y Talayero, en su Eruditissimo Discurso, *Hist. Iurid. Instaur. de la Santa Iglesia de Zaragoça, pag. 279. num. 120. not. marg. 342.*

(18)

Tom. 3. de Prebemin. disc. 17. num. 8. ibi: *Ideoque verificabatur, id quod frequentissima, & quotidiana est mea dicendi consuetudo, Consulentium eruditionem, ac excellentiam non consistere in cumulo Allegationum, cuique longe infra mediocritatem satis facili ob librorum, & Collectorum copiam, sed in applicatione congrua ad casum, de quo agitur, & ex qua incongrua applicatione, seu incongrua conclusionum consarcinatione fieri solità per modernos potius Collectores, & transcriptores, quam Doctores, adeò magna inolevit confusio, in dies maior, ac intolerabilis efficienda in ista facultate; & sic totū consistit in bene distinguendo, & congrue aplicando.*

(19)

Lib. 3. Anal. cap. 66. à num. 1267.

bras lo dixo todo vna de las de Castilla: (20) *EL FVERO HA DE SER EN TODO, E SOBRE TODA COSA.*

17 Con esta reflexion, que deve tenerse a la vista para todo lo que se huviere de responder a las evasiones de este, y demas Cargos, si bien con los Fueros, y doctrinas que se han representado, (21) se manifiesta el no aplicarse la Respuesta, que se dà a este Cargo; mas para el mayor convencimiento se passa à nueva explicacion, diziendo, que la aprobacion de la persona del Iuez puede hazerse activa, ó passivamente, aunque todo es mediante hecho, como funda Aristoteles: (22) activa, ò afirmativamente, es visto querer, y quiere la parte, quādo pide, que se declare algun incidente, y provea de justicia; porque esta no puede distribuirse, sino mediante Ministro, y Conocedor; y de ai es, q̄ quien pide, que se haga justicia, presupone por Iuez en aquella causa a quiē la pide, y assi lo aprueba, y reconoce como a tal, (23) sin embargo que protestasse; (24) Porque se halla el hecho contrario, que vicia la protestacion, (25) y despues no se puede revocar lo hecho, ni mas oponer contra su persona, (26) lo qual se tiene por indubitable. Y no lo olvidò el Regente Sesse, pues dize (27) que no cabe à vn tiempo el afirmar en juyzio, *quiero litigar, y no quiero litigar; pido que juzgue, y que no sea Iuez.* Y Osualdo Hiligero (28) tratando del orden de oponer las excepciones entendiò, que aun quando se oponen juntamente muchas, deve ser la primera en orden la de la Recusaciō del Iuez; porque implica, y se contradize, el que juzgue de las otras excepciones, y al mismo tiempo, que no sea Iuez; Y en esta inteligencia convienen nuestros Practicos, Sesse, Bardaxi, Molino, y Ferrer, que van citados. (29)

18 Y aunque en el caso de proponerse a vn tiempo varias excepciones, discurren con diversidad los Doctores del Drecho comun, sobre que no deve atenderse el orden de la Escritura; mas en el caso possitivo, en que estamos de averse pidido la Revocacion, concluìdo este incidente, y remitido al Iuez, y acceptado con la pronunciacion *Visos*; y despues propuestas las Sospechas, no se percibe, como pueda fundarse dicha satisfacion.

Lo

(20) *La Ley 7 tit. 3. partit. 1.*

(21) *Supra num. 14 not. marg.* 12. 13. 14 & 15.

(22) 2. *Elench.*

(23) Bart. Bald. y otros DD. *in l. si convenerit, ff. de iurisd. om. iud.* Y dize que es comun en la Practica Scacia *de Iud. cau. Civ. lib. 1. cap.* 101. *num.* 8.

(24) Ludov. *decis.* 292. vbi Beltram *num.* 4.

(25) Martha *to.* 1. *decis.* & *cōs. verb. Protestatio, cap.* 4.

(26) *Arg. text. in cap. insinuāte de offic. delegat. & in l. sed & si susceperit de Iudic.* Scacia *dict. num.* 8. Pacian. *de probat. lib.* 2. *cap* 42. *n.* 13. & 36.

(27) *De inhibit. cap.* 5. §. 1. *num.* 10 *Ratio autem Regulæ, quare non opponantur post litis contestationem, est, quia pars litem contestando dicit se velle litigare (hoc enim est litem contestare) & sic ingreditur negotium principale litigando, sed per istas dilatorias dicit totum contrariū, scilicèt se nolle litigare, cum agat ad differendum iudiciū, § appellantur, Inst. de Excep. & sic ex propositione istarum post litis contestationem resultat, quędam contrarietas, & sic merito proponens eas tamquam sibi contrarius nō est audiendus, cap. solicitudinem de appell. l. nulli pugnantia de Reg. iur.*

(28) Ad Donel. *lib.* 22. *Com. cap.* 9. *litt.* CC. ibi: *Contestando enim litem purè, iudicium subit Reus, quod si declinare vnà dicat, pugnantia loquitur. Enim vero DD. vulgò exceptionem contra iurisdictionē iudicis, veluti incōpetentiæ, & RECVSATIONIS SVSPECTI non solū ante litē cōtestatā, sed antequam vllæ dilatoriæ opponantur, proferendas esse censent. Quia quæcumque alia prius obiecta, videtur petii Iudex, vt de iure eiusdem cognoscat. Proinde eo ipso in Iudicem consensit reus, eiusque vel iurisdictionem prorogavit.*

(29) *Supra num.* 14. *not marg.* 13.

19 Lo que và diſcurrido ſe haze inevitable, conſiderando que en eſte Reyno, ſe deve eſtar por la mayor prerogativa, y favor de las partes, à qualquier coſa que diſpuſieren; y de aì tuvo motivo la neceſſidad de eſtar à la carta; (30) y hallandoſe en ella vn reconocimiento llano de Iuez, no cabe el impugnarlo: porq̃ en el orden judicial deve atenderſe, y obſervarſe lo que vna vez eſtà eſcrito en el Proceſſo; (31) ò porque en los juyzios ſe contrahe; (32) ò porque en el vſo, y exercicio de ellos ſe deve eſtar con toda atencion, y vigilancia: (33) y finalmente lleguemos à vn diſcurſo de la razon natural, que como dixo Eſcacia, (34) es mas poderoſo, que el cumulo de Alegaciones, y Authores; en cuya conſequencia con gran dificultad ſe podria perſuadir à vn mediano entendimiento, que ſi comparecieran tres ante vn Notario, y dixeran los dos, que ſus diferencias las dexavan en el arbitrio del tercero, que eſtava preſente, aceptandolo eſte, y reducido todo à vn auto publico, pudiera deſpues vna de aquellas partes dezir, que no lo queria por Arbitro, y que ſolo con eſto deshiziera todo lo hecho antecedentemente, quando ſe ha de eſtar à la carta.

20 Ni puede relevar el dezir, que ſe conteſtò por los Procuradores del Cabildo la Recuſacion llanamente, ſin averſe opueſto la excepcion de no deverſe oir el Señor Arçobiſpo, por la aprobacion antecedente; y que aſsimiſmo entendieron los Procuradores del Señor Arçobiſpo, que era impracticable reſponder antes à la Revocacion, que era del Conſejo, ſin preceder la declaracion de las Soſpechas, comprehendidas en vna miſma diligencia, y que no pudieron aprobar al Señor Xulve, no haziendoſe la inſtancia ante ſu perſona.

21 Por quanto à eſto ſe ha reſpondido, con la narracion puntual del fecho, que ſe ha ſentado; (35) y conſta por èl, que no es vna la diligencia, ſino dos contrarias, y que prevalece la primera; y que importa poco lo que pudieron entender, reſpecto de eſto los Procurado-

(30)
Obſer.1. *de eq.vuln.* obſ. *Itẽ ſi Iudex de fide inſtrum.* Portol.ad Molin. verb. *Forus,nu.*16. Ramirez *de leg. Reg.*§.33.*n.*11. Suelves *ſem.* 1.*conſ*.3.*nu.*14. *& conſ* 44. *n* 1. Seſſe *dec.*346.*num.*9.*& ſeqq.* de donde tuvo origen el refràn antiguo de Aragon: *Hablen cartas, y callen barbas*, el qual traen Craveta *tom.6.conſ* 987. *nu.*10. Aniñon *de ſucceſſ. cap.*21. Morlanes *in Alleg. pro Capitulo B.Mariæ n.*267.

(31)
Molino verb. *Deſiſtere in fine*, alli: *Quia ex quo eſt ſemel ſcriptum in Proceſſu, non poteſt quis deſiſtere ab enarramentis*, Seſſe *d. deciſ.* 346.*n.*11.

(32)
Seſſe *deciſ.*126.*n.*25.ibi: *Præterea iudicia, & Proceſſus ſunt ad inſtar contractuũ: vnde ſicut in contractibus ſemel abſolutis, & perfectis nõ poteſt vna pars retrocedere, nec aliquid de novo addere, arg. leg. perfecta donatio, Cod.de donat.ſimilimodo poſt quam partes litem fuerint conteſtatæ ſuper vno libello, non poterunt priori libello mutato ad alium deſcendere*; pruebalo con textos, y Autores, y con el Fuero primero de rei vind.

(33)
Seſſe *d.deciſ.*346.*n.*7.*&* 8. alli: *Primo, quia approbatio Iudicis facta à Procuratore præiudicat principali, quin poſſet recuſare eum Iudicem, quem Procurator approbavit, & coram quo iudicium fundavit, & inſtituit, vt notant Imol in cap.*4. *num.*24. *de Iudic. Iaſſ. in l. ſi convenerit, num.*34. *in fin. de iuriſdict. omn. Iud. Suarez de Paz d. part.*1. *quinto tempore, n.*28. *Inſpiciat, & conſideret vnuſquiſque, quem litibus ſuis Procuratorem conſtituit, curetque, vt ita ſit ſolers, & ſciens, vt caveat in Iudicem ſuſpectum conſentire, aut illius iuriſdictionem imprudenter prorogèt, quem ſuus Procurator approbavit*. Y Anton. Heringio *de fideiuſ. cap.*7.*num.*58 ibi: *In iudicio non ſomnolenter ſtertendum, ſed ad omnia accurate advertendum eſt.*

(34)
De Comert.§.1. *quæſt.*7. *part.*2. *ampliat.* 19. *num.*46.

(35) *Supra num.*7.

dores del Señor Arçobispo, resultando del Processo lo contrario: y que en la Practica antigua, escusando rodeos, y disputas, se veìa de vna vez todo lo que procedia en el rito, y recto de las Sospechas, debaxo del pedimento, de si podia intervenir, ò no el Iuez: despues modernamente se ha introducido otro articulo previo, sobre si se deven admitir, ò no las Sospechas; en el qual se vè, si se proponen en tiempo, y por parte legitima; y esto es cosa cotidiana en el vso de estos incidentes; comprehendiendose en ellos no deverse admitir, si està aprobado el Iuez; sino se dàn con poder bastante; y si son forales, ò frivolas; y en este sentido los Authores dizen, que si la parte ha prorogado, *no se admiten las Sospechas*: (36.) y por la novissima disposicion del año de 1678. que và referida, (37.) quedò prorogado el conocimiento del Señor Xulve, por ser la Pronũciacion *de Consejo*: y esto no pendia de que tuviera la Corte, ò no; porque todo lo que se pide delante del Señor Lugarteniente, que tiene Corte, se pide à todo el Consejo, (38.) sino de q̃ se prorogàra el conocimiento del Consejo, del qual era parte integrante el Señor Xulve; y por serlo, y entenderlo assi el Señor Arçobispo, y que era voto preciso, lo recusò; pues en otra forma no lo daria entonces por sospechoso, aunque para hazerlo à tiempo habil, deviò executarlo antes, como abundantemente queda probado.

CARGO SEGVNDO.

POR AVER DECLARADO LAS SOSPECHAS DEL Señor Lugarteniente Xulve, sin intervencion del Señor Lugarteniente Fuentes, que estava enfermo.

22 LAS Sospechas se pronuncian *de Consejo*, como se vè en esta misma sentencia, (39) y conforme à Fuero, todas las sentencias, que son de Consejo, deven pronunciarse por los que le componen; (40) de tal calidad, que si alguno estuviere enfermo, le deverà requirir el Relator, para que dè su voto, y en otra manera, se suspende la Decision de la causa, (41) interessandose mucho el acierto, y satisfacion de la Iusticia de las partes, en que se vea cõ intervencion de todos, (42) porque el parecer del ausente pudo atraher à los otros à la mejor inteligencia, como funda Bardaxi; (43) y tambien se ocurriò al inconveniente, de que pudiera suceder alguna vez, que el que tuviera el dictamen diverso, se quedara en casa por escusar la intervencion, viendose entretanto la causa: Y este motivo consideraron

C al-

(36) Farinac *in Report. Iudic. cap.* 42. *nu.* 11. *& seqq.* Salg. *de Reg. proct. part.* 2. *cap.* 1. *n.* 86. Maranta *in spec. p* 6. *tit. de Appellat. n.* 74.

(37) Arriba *num.* 13.

(38) Bardaxi *ad For. vnic. titul. Que cesse la Extraccion de los Lugartenientes, &c.* 9. entre los Reparos de la Corte, *num.* 15.

(39) Arriba num. 6. al fin.

(40) Fuero del año 1564. tit. *Que en votar las causas cõcurran cinco Lugartenientes, &c. fol.* 208. Y para que cõsintiendo las partes fuessen menos, vino la disposicion del Fuero del año de 1646 tit. *Que se pronunciẽ las causas en que huviere consentimientos con los Lugarteniẽtes, que assistieren en Consejo*, fol 6.

(41) Fuero vn. tit. *De la orden, y forma q̃ se huviere de guardar, siendo alguno de los Lugartenientes doliente, &c. fol.* 72 *col.* 3. es el 14. entre los del Reparo de la Corte. Bardaxi ibidẽ, *vers. Secũdo disponitur. & in For.* 4. *eiusd. tit. num.* 7.

(42) Fuero 1. del Reparo de la Audiencia Real, fol. 65. plura Suelves *sem.* 1. *cons* 28 *a num.* 42.

(43) *In For.* 12. *del Reparo de la Corte n.* 17. alli: *Convenire igitur debent Locumtenentes, quia vnus potest trahere alios in suam sententiam, l. Item si vnus, §. Item si plures vbi notatur, ff. de Arbit. &c.* plura apud D. Crespi *obser.* 10. *à num.* 11. Valenz. *Illust. Iur. tr lib.* 2 *tr.* 2. *cap.* 11. *n.* 9

(44)
De voluntad de la Corte al fin, titul. *De nominat & provis. Consiliar. Reg. Aud.* 3. entre los del Reparo de la Audiencia, *fol.* 66. *col.* 2.

(45)
Fuero *Item, por quanto*, vn. tit. *Provission en caso que alguno Lugarteniente, &c. fol.* 73. *col.* 2. 17. entre los del Reparo de la Corte. Bardaxi *in For.* 6. *eiusdem tit. nu* 12. *pag.* 448 ibi: *Per quos vero sit iudicandū de dictis, & alijs suspicionibus, quæ contra dictos Locumtenentes proponuntur ponitur in Foro, Provission en caso infra eodem, vbi cęteri Locumtenentes non suspecti in dicta causa, simul cum Iustitia Aragonum iudicant de dicta recusatione, vt ibi dicitur, &c.*

(46)
Fuero vnico tit. *De las Sospechas que seran dadas, &c. fol.* 210 alli: *Tengan obligacion los Colegas del tal Iuez, de declarar sobre las dichas Sospechas si proceden, ò no proceden.* Latè Sesse *decis.* 41. *& dec.* 200. Riccio *Colect.* 770. *part.* 4. Cabedo *dec.* 44. *part.* 1. Capic. Latro *dec.* 87. *num.* 13. *&* 14. *lib.* 1. Curia Philip. *part.* 1. §. 7. *num.* 20. Vberte *de citat. post. tract in Decretis novissimis in proœm num.* 3.

algunos Foristas, paraque hallandose cinco Señores Ministros en la Real Audiencia, no pudiera resolverse alguna pronunciacion de Consejo faltando vno, aunque su impedimento fuera por largo tiempo: y que en caso de hallarse vacante la plaza de vno, se pudiera decidir con quatro, como resulta del Fuero. (44) Y respecto de la forma, en que se han de decidir las Recusaciones, la providencia que ay, es, que todos los Señores Lugartenientes no recusados, ayan de votar, como lo dize el Fuero de 1528. (45) y literalmente el de 1564. (46.)

23 De estas disposiciones Forales resulta la transgresion, que cometiò el Señor Lugarteniente Denunciado, aviendo passado a resolver la causa de la Recusacion del Señor Xulve, sin la intervencion, ò voto del Señor Lugarteniente Fuentes, con manifiesto agravio de la justicia de esta parte.

24 Ni se evitara este cargo, pretendiendo que segun dicho Fuero de 1564. se deven pronunciar las Sospechas dentro de tres dias, y que en ellos no intervino el Señor Fuentes en el Consejo, por enfermedad; y que no devia esperarse, por nò ser sentencia definitiva, ni tampoco pidirle el voto, por no averse hallado a la conferencia, y assi menos instruido; y aver concurrido para la decission tres Señores Lugartenientes conformes, que hazen mayor parte del Consejo.

25 Y si bien por lo que se halla fundado en el Cargo, parece quedar todo esto desvanecido, mas à mayor abundamiento se dize, que la sentencia sobre la Recusacion es definitiva, ò aviente fuerça de tal, y por esso pertenece al Consejo su determinacion, y en nuestro caso se pronunciò de *Consejo*; Y aun los Authores Estrangeros lo reconocen de Drecho, estimandola por definitiva, pues concluye, y termina aquel articulo, excluyendo al Iuez del conocimiento, y despojando a la parte de aquel voto: (47) con que, ò sea definitiva, ò aviente fuer-

(47)
Ant Fabr. *in Cod. lib.* 3 *tit* 4. *defin.* 2 *num.* 7 ibi: *Quia remotio Iudicis tamquam suspecti vim habet diffinitivę sententię, siquidem sententia illa retractari nunquam potest.* Punctim Scipio Rovit. *dec.* 81. *per. tot. præcipuè num* 14. alli: *Denique vt nullus dubitationi locus relinquatur, decretum hoc latum super articulo suspicionis, per quod fuerunt reiecta capita, ex alio motivo apparet mere diffinitivum, non solum, quia per illud est finitum iudicium circa articulum suspicionis, dum post se non spectat aliam decisionem, pro vt exemplicat Maranta, &c. Sed etiam quia iurisdictio illorum, quibus fuit delegatus articulus suspicionis est penitus per hoc decretum extincta, & ipsi non possunt se ingerere in causa principali, dum ex novis ordinibus causæ suspicionis non ventilantur coram illis Iudicibus, qui sunt Iudices Ordinarij causæ principalis, sed in alta Aula, & coram alijs Iudicibus, qui propterea per decretum latum inclusivum, vel exclusivum suspicionis sunt functi eorum Officio, vt etiam in casu expiratæ, seu extinctæ iurisdictionis exemplicant decretum esse mere definitivum ijdem præcitati DD. &c*

fuerça de tal, (que en esto no puede recaer disputa) se devia pronunciar por todos los Señores del Consejo, que no se hallavan dados por sospechosos, como queda provado con los Fueros de los años 1528. y 1564 y expressamente lo enseñan Bardaxi, (48) Sesse, (49) y Portolès, (50) y en estos casos se suspende, y cessa el despacho, y decision de las causas, si el Ministro que està enfermo no dà su voto, aunque la enfermedad sea larga. (51) Y es de reparar, que la parte contraria haga ponderacion del Fuero de 1564 respecto de que se han de decidir las Sospechas dentro de tres dias, y no la haga respecto de ser de Consejo, y que se ha de decidir por todos los Colegas, y assi entendiò este Fuero Bardaxi. (52) Y hallandose el impedimẽto de la enfermedad del Señor Fuentes, no le corria el tiempo al Señor Lugarteniente Denunciado, segun las Disposiciones de los Fueros referidos, y tambien del Drecho comun. (53)

CARGO TERCERO.

POR AVER DECLARADO, QVE ERA SOSPECHOSO el Señor Lugarteniente Xulve, por ser hermano de los Señores Don Iacinto Xulve, Arcipreste de Santa Maria, y Don Iuan Francisco Xulve, Canonigo, Capitulares de la Iglesia Cesaraugustana.

26 DEVESE tener por principio invariable de Fuero, que en este Reyno se ha de hazer la instancia en los juyzios por aquel, à quien principalmente pertenece el interesse de la causa, (54) y que las Sospechas solo proceden en los casos expressados de Fuero, (55) y que son de estrecha interpretacion. (56) Y en essa consequencia, dixo el Fuero del año de 1564.

Que

(48)
In dict For. 6. *&* 17. del reparo de la Corte, que và arriba, not. 45.

(49)
De inhibit. cap. 1. §. 10. vers. *item sententia definitiva, vel habens vim definitivæ,* iuncto vers. *Quas provisiones.*

(50)
Verbo Iudex n 43. alli: *Quanquam in Curia Iustitiæ Aragonum ex praxi ibidem introducta contrarium observari solet, siquidem in ea Curia, si vnus ex Locumtenentibus vt suspectus recusatus fuerit, ipse recusatus de causis suspitionum contra se oblatis, simul cum alijs suis Collegis non cognoscit, sed ab ea cognitione excluditur, & causæ suspitionis per solos CÆTEROS Collegas pronuntiãtur.* Lo mismo dize en el num. 44. alli: *QVOD CÆTERI.* Y lo confirma con diversos exemplares.

(51)
Dict. For vn. tit. *De la orden, y forma que se huviere de guardar, siendo alguno de los Lugart. doliente, &c. fol.* 72. *col.* 3. 14. *entre los del Reparo,* vbi Bardaxi his verbis: *Hodie vero, quia in omni casu adesse debent quinque Locumtenentes in prolatione cuiuslibet sententiæ ferendæ de Consilio, necessario est expectandus infirmus, nisi domi votum præstiterit, & sic in omnem eventum est expectandum eius votum, quantumcumque mora sit longa, &c.*

(52)
In dict. For. vn. *Que en caso, que algun Lugarteniente fuere pariente, &c.* 6. *entre los del Reparo de la Corte.* En donde despues de aver dicho, que *cęteri Locumtenentes (pręter suspectum) iudicant de recusatione,* añade, *& quæ sunt servanda in Allegatione suspicionum, ponit Forus de las Sospechas anni* 1564.

(53)
Cap. 1. *de præscrip. cap. illud, cap quia diversitatem* 5. *de conces Præb. l.* 1. *in fin. Cod. de anal. excep. l.* 1. *Cod. de bon. mat.* Cum aductis à Valenç. *cons.* 4. *num.* 76. *& cons.* 44. *num.* 21. *&* 28. Salgad. *de suplic. part.* 1. *cap.* 15. *a num.* 4.

(54)
For. vnic. tit. *Del poder, y facultad de Denunciar,* 30. *entre los del Reparo de la Corte, fol.* 76. alli: *A instancia de la parte, cuyo serà principal interès.* Foro vnic. *de postul obser* 4. *de homicid.* con las demas Observancias, Fueros, y DD. que cita, y sigue Suelves *in cent. cons.* 12. *num.* 28.

(55)
For. vnic. del año 1646. tit. *De las Sospechas de los Iuezes, fol.* 14 *vers. Otrosi.* Sesse *decis.* 41. *in princ. & decis.* 200. *num.* 1 Suelves *in cent. cons* 23. *num.* 6. *&* 7.

(56) Sesse *dict. decis.* 200. *num.* 2. Suelv. *dict cons.* 23. *dict. num.* 7.

(57) *Que siempre que alguna DE LAS PARTES LITIGANTES recusasse algun Iuez, ò Consejero, assi de la Audiencia Real, como de la Corte del Iusticia de Aragon.* Y el Fuero del año 1646. (58) *Porque las PARTES LITIGANTES acostumbran poner Sospechas contra los Iuezes.* Y mas abaxo, *que se ayan de declarar por sospechosos los Iuez, ò Iuezes, siendo parientes de qualquiere de las PARTES LITIGANTES.* Y el Fuero de 1564. (59) *Que el que fuere dado por sospechoso por alguna de las PARTES LITIGANTES.* Y el Fuero del año 1528. (60) *Pariente de alguno de los LITIGANTES*: De que resulta, que las Sospechas solamente tienen lugar en los casos, en que se verifique parentesco, ù otra causa expressada por Fuero, y que pertenezca a la parte litigante principalmente interesada.

27 Con este supuesto, quien litiga en este Processo, es el Cabildo aviendo comparecido el Procurador con vn Poder, el qual se çiñe à ser solamente de la Vniversidad, y no de los Singulares: (61) Y no hallandose alguna instancia particularmente introducida, ni aviendose dado Proposicion por dichos Señores Don Iacinto, y Don Iuan Francisco Xulve, no se alcança, como se aya podido tener por Litigantes, y parte principal; calidad, que literalmente requieren los Fueros, para que se pueda excluir a vn Ministro por sospechoso en la causa.

28 Esta inteligencia se halla vniformemente admitida por los Authores del Reyno, y Estrangeros quando tratan de semejantes recusaciones por tener los Iuezes parientes en los Cabildos, pues el Doctor Suelves con larga exornacion, (62) dize, averse juzgado assi en la Causa de preheminencias entre los Cabildos antiguos de las Santas Iglesias de Zaragoça, pretendiendo la de Nuestra Señora del Pilar escluir al Señor Lugarteniente Don Augustin Salabert por deudo del Ilustrissimo Señor Don Augustin de Villanueva, y Diez, Arcediano entonces de Daroca, y despues dignissimo Iusticia de Aragon. Y en 2. de Iulio de 1637. en la Real Audiencia en el Processo, introducido, à instancia de la Imperial Ciudad de Zaragoça, Aprehension de ella, sus calles, y terminos, sobre el drecho prohibitivo de vender pan, aunque se propusieron Sospechas (63) por el parentesco de vn Capitular de la Santa Iglesia, se repelieron sin embargo de tratarse de interesses, y porciones, que se distribuìan cotidianamente para el alimento de los Prebendados. Y Fontanela lo reconoce assi, (64) despues de

(57) Vnic. tit. *De las Sospechas, fol.* 210.

(58) Vnic. tit. *De las Sospechas de los Iuezes, fol.* 13.

(59) Vnic. tit. *De la subrogacion del Regente la Cancelleria, fol.* 206.

(60) For. vn *Item, porque*, tit. *Que en caso, que algun Lugarteniente fuere pariente.* 6. *entre los del Reparo de la Corte, fol.* 71.

(61) *L.* 2. *ff quod cuiusque Vniv.* ibi: *Si municipes, vel aliqua vniversitas ad agendum det Actorem, non erit dicendum, quasi à pluribus datum sic haberi: hic enim pro Republica, vel Vniversitate intervenit, non pro singulis.* Sesse *decis.* 210. *n.* 3. ibi: *Et est certissimũ quod Procurator Vniversitatis; nõ est Procurator singulariũ, etiã eorũ, qui intervenerũt in cõcessione mandati.* Prosigue lo mismo nu. 5. y en toda la decision. Suelv. *d. cons.* 23. *num.* 11. Faber *in rational. ad dict. l.* 2.

(62) *Dict. cons.* 23. *in fin.* ibi: *Die* 14. *Ianuarij* 1627. *per Dominos Locumtenentes Collegas fuit provissum in favorem huius partis, & pronunciatum Dominum Locumtenentem Salavert posse, & debere intervenire in examine huius causæ, & suum votũ præstare in Processu Prioris, Canon. & Capituli del Pilar, super Iurisfirma fiendorum.*

(63) Idem Suelves *dict. cons.* 23. *in fin. & sem.* 1 *cons* 47 *num.* 10 *In Processu Iuratorum Cæsaraugustæ*, vulgarmente de la *Pabostria.*

(64) *Tom.* 1. *dec.* 15. *num.* 19. *& seqq.* alli: *Sed si aliquis Iudex habet aliquem, vel aliquam coniunctissimam*

de aver fundado ser este el dictamen juridico, y que el hermano del Capitular no lo es del Cabildo que litiga, y que assi se observa inconcusamente en Cataluña, sin aver visto lo contrario.

29 Lo mismo puede atestarse como observancia inconcusa de este Reyno, hasta que el Señor Lugarteniēte Palacin ha abierto el camino al primero exemplar, con notable turbacion de la Iusticia de todas las Ciudades, y Comunidades Eclesiasticas, y Seculares; pues en llegando à deribar, y apropiar à los Singulares los interesses generales, y comunes, no serà otra cosa, que vn seminario de sospechas, y embarazo de seguir la justicia.

30 Y es tan cierto lo que và dicho, que aviendose propuesto Sospechas contra el muy Ilustre Señor Don Gregorio Xulve, Regente entonces de esta Real Cancelleria, por la misma causa de ser el dicho Señor Don Iuan Francisco Xulve hijo suyo, Canonigo de la Santa Iglesia del Pilar, y litigar su Cabildo la actualidad, y exercicio de los drechos Cathedraticos, de donde à sus Capitulares resultaban muchas conveniencias, è interesses honorificos, y pecuniarios: Sin embargo de averse ponderado en voz, y en escrito, con mucha doctrina esta razō, por el D.D. Iuā Antonio Piedrafita y Albis, declarò la Real Audiencia, que dicho Señor Regente no era sospechoso, y que devia, y podia intervenir en la causa; y esto, no obstante, que se probò la circunstancia, de que el Señor Canonigo su hijo, en su propio nombre avia manifestado el Processo, y pidido dos firmas; la vna, que por obedecer el Breve de la Alternativa inventariado, no le ocupassen las Temporalidades; y la otra, que por obedecer dicho Breve, so color de la Aprehension de los drechos Cathedraticos, y Metropoliticos, obtenida por el Cabildo del Salvador, no le ocupassen las Temporalidades.

31 Tanpoco se tuvo por sospechoso dicho Señor Regente Xulve en algunas causas, que llevò con la calidad de Executor; ni el Señor Lugarteniente su hijo, se ha tenido por tal en las que ha litigado el Señor Dō Iacinto Xulve su hermano, como Prior de Santa Christina con los Vassallos de esta Dignidad del Lugar de Castejon de Baldexassa; ni en la Aprehension, que lleva la Ciudad de Zaragoça sobre el drecho prohibitivo del abasto de la nieve, se tuvieron por sospechosos los muy Ilustres Señores Don Martin Francisco Climente, siendo Regente de la Real Cancelleria de este Reyno, y Don Antonio Blanco de la Real Audiēcia, por averse hallado ambos Consejeros de la Ciudad en

mā personam in aliqua Ecclesia, vel Collegio, dubitatum vidi, an posset esse Iudex causarum dictę Ecclesiæ, aut Collegij? Nescio quomodo in alijs partibus hæc observantur; in Cathalonia nō admititur huiusmodi suspicio; eo quod interesse nō est singulorum, vt singulorum, sed vti vniversorū, quod in hac materia non est considerabile; atque ita (ponamus exemplum) pater non diceretur proprie in isto casu, esse Iudex in causa filij, quāvis haberet filium in illa Ecclesia, vel Collegio, cuius est Iudex. Causa enim Vniversitatis, non est causa singulorū, sicut bona Vniversitatis, & Communitatis, non sunt bona singulorum, nec è contra, cum aliud sit Vniversitas, & aliud singuli de Vniversitate, prout late tradit, & probat noster Cancer in 3. p. variar. resol. cap. 4. de servit. num. 104 & cap. 17 de sentent. & ear. execut. ex num. 179. vbi istud multum exemplificat, & ego etiam nō inutiliter in 1. tom. de pact. nupt. claus. 4. glos. 10. p. 1. ex nu. 30. PLVRA exēpla de hoc vidimus in Senatu, & inter alia, omnes vidimus, quod Egregius olim Senator Narcisus Regas habebat, dum erat de Regio Consilio, quemdam filium Canonicum in Ecclesia Barcinonæ, qui tamen propterea numquam se abstinuit à causis Capituli. Alij fuerunt etiā plures, & quotidie sūt Doctores Regij Cōsilij, qui filios habuerunt, & habēt in multis Ecclesijs, tā Cathedralibus, quā alijs, & in diversis Monasterijs, & signāter in Monasterijs Ordinis S. Benedicti, & nūquam se propterea abstinuerūt à causis illarū Ecclesiarum, Cōmunitatū, & Monasteriorū, vt comprobamus quotidie.

en el año de 1679. y aver intervenido en el Arrendamiento, que en 27. de Noviembre de dicho año otorgò el Capitulo, y Consejo à favor de Francisco Morales, con diversas prohibiciones, en que como Consejeros, y partes Integrantes se hallaron, segun resulta de la escritura del Arriendo: Y no obstante, que el Fiscal de la Curia Eclesiastica, à 20. de Abril de 1684. diò por sospechosos à dichos Señores, por la referida causa, en 4. de Mayo de 1686. declarò la Real Audiencia, que no procedia la recusacion.

32 Assimismo en el Processo de Aprehension del Lugar, y Terminos de Bisimbre, pendiente por la Real Audiencia, à instancia del Capitulo de la Cofadria, y Casa de Ganaderos, se declarò, que el Ilustre Señor D. Carlos Bueno y Piedrafita podia intervenir, sin embargo de averse propuesto sospechas, por hallarse su Yerno D. Miguel Espinal, Cofadre, y Ganadero de dicho Capitulo, y Casa Litigante.

33 A la vista, y consideracion de tan recibida practica, viendola innovada, se podria sentir con Fontanella, (65) hablando de sospechas: *Que si para estas questiones, que voluntariamente se suscitan, no bastan los principios forales, calificados con la continua observancia, serà preciso, el que se oyga, lo que todos pueden leer en el Iurisconsulto,* QVE ESTE ES EL DRECHO DE QVE VSAMOS, en cuyas palabras dexa la enseñança, de que se deve atender mucho à la practica, y vso de los juyzios.

(65) Dict. tom. 1. *dec. 16 n.* 18. ibi: *Et si prædicta ad has quæstiones tibi non sufficiunt, quę tamen sufficere debere arbitror, audire à nobis cogeris, quod omnes à Iurisconsulto Iabolen. in l. fundi partē 79. ff. de contr. emp* QVOD HOC IVRE VTIMVR, *quibus sane verbis Iurisconsultus nos docuit, plurimi faciendum esse vsum Iudiciorum.*

34 Respondese à esto por parte del Señor Lugarteniente, que no puede controvertirse, que los Señores Don Iacinto, y Don Iuan Francisco Xulve, sin dependencia del Cabildo, tengan por si mismos principal interesse en la Exempciõ; y que la proposicion, de que la causa de la Comunidad no es de los Singulares, no se aplica al caso presente: y ademàs de esto, que aviendo parecido el Cabildo delante del Señor Lugartenientē Fuentes, que tenia Corte, por las sospechas del Señor Lugarteniente Xulve, haziendo diversas diligencias (aunque huvieran sido actos necessarios) aprobò la Declaracion de dichas sospechas, porque no se hizieron con protestacion, y reservacion del drecho, y accion de querellarse.

35 Aunque con la reflexion à los principios Iuridicos, en que và fundado el Cargo, parece manifestarse bastantemente la insubsistencia de esta respuesta: mas por la mayor notoriedad del agravio, se deve repetir, que los Señores Don Iacinto, y Don Iuan Francisco Xulve, no son parte litigante en el Processo, que es requisito sustancial, segun Fuero, para que procedan las sos-

ſoſpechas;y como en Aragon todo ſe aya de inſtar por el que principalmente tiene intereſſe, no puede negarſe,que el Cabildo ſea el principalmente intereſſado; ni tanpoco, el que aya puesto la inſtancia; y que en eſtilo Forenſe,puede llamarſe el Señor de eſta lite, pudiendola libremente, y ſin dependencia alguna de los Singulares proſeguir,y renunciar: Debaxo de eſte ſupueſto (que es el caſo del pleyto, y en que conſiſte el agravio) no ocurre dificultad por aora, en que pudiera vn particular del Cabildo introducir vna cauſa,articulando lo primero, que la Igleſia tiene la Exempcion Capitularmente;Lo ſegundo,q̃ es Prebendado del Cabildo,y concluyendo, que como tal Prebendado, deve gozar de la Exempcion: todo lo qual no ſe halla en eſte Proceſſo, quedando en terminos de intereſſe general, eventual, y contingente,à que no ſe deve atender. (66) En cuya conſequencia,es vna propoſicion inmutable, que el pleyto de la Vniverſidad no es de los Singulares, (67) y en el punto de las ſoſpechas, diziendo, que no proceden, lo fundan largamente Suelves,y Fontanela,ya citados. (68)

36 Y eſta es vna filoſofia tan cierta, que Seneca, (69) para arreglar el agradecimiento de los beneficios (deuda mas preciſa en animos nobles,que las obligaciones guarentigias) pregunta: Si el Ceſar huviera dado à alguna Nacion el drecho de Ciudadanos Romanos,ò la franqueza à los Eſpañoles, no quedàran deudores por eſta cauſa? Y porque no han de quedarlo? Deveràn el beneficio,no como propio, ſino como parte del publico: (70) y procediendo à mas exemplos; no es deuda propia, dize, la que ſe contrahe por empreſtito hecho à la Republica,pudiendoſe ſin ingratitud negar deudor el particular de ella; porque es verdad que ſe diò, mas no ſe diò al Singular,diòſe ſin entender que ſe le diera, aunque deva contribuir alguna parte en la paga; porque con grande rodeo,llegò à tocarle en ſu manera la deuda, (71) cerrando eſta razon con llave de oro, con lo que ſentò al Capitulo 18. que para deverſe alguna coſa por lo que ſe dà,no baſta ſolamente dar, ſino darla como à tal; ni ſe puede reconvenir en juyzio al particular,por lo que ſe eſparce al Pueblo; que obligacion de gratitud ſerà eſta? No ſerà alguna,como de vno;ſerà como de todos,pues la deven todos. (72)

(66) Lara *in comp. vit. hom. cap 8. nu 7.* ibi: *Solum nāque citantur, qui habent ius de præſenti, ſecus ſi competere poteſt.* Honded. *conſ 28. num. 30. vol.1. Nec attenditur quod venit in conſequentiam, l. 1. ff. de aut tut. l. & ſi non 21. §. perveniamus de auro, & arg. leg. l filius 43. §. cum filius de bon. libert.* ibi: *Et ſine dubio, qui ſequentis gradus ſunt, non admittuntur interim.*

(67) Seſſe *dict. deciſ. 210. n.4. & ſeqq.* Suelv *dict. conſ. 23. dict. num. 11.*

(68) *Supra nu 28. not. marg. 62.63. & 64.*

(69) *Lib. 6. de Benef. cap. 19* alli: *Quid ergo*, inquit, *Si Princeps Civitatem dederit omnibus Gallis, ſi immunitatem Hiſpanis, nihil hoc nomine debebunt? Quid ni debeāt? Debebunt autem non tanquā proprium beneficium, ſed tanquam publici partem. Nullā inquit, habuit cogitationem mei. Illo tempore, quo vniverſis proderat, noluit mihi Civitatem dare, nec in me direxit animum.*

(70) El miſmo Seneca *d. cap. 19.* alli: *Deinde ego quoque illi non tanquam proprium debebo, ſed commune, quo modo vnus de populo; non tāquam pro me ſolvam, ſed tāquam pro patria conferam.*

(71) *Idem cap. 20* alli: *Si quis patriæ meæ pecuniam credat, non dicam me illius debitorem, nec ex hoc æs alienum profitebor, aut candidatus, aut Reus, ad exolvendum tamen hoc, portionem meam dabo. Sic iſtius muneris, quod vniverſis datur, debitorem me nego. Quia dedit quidem ſed non propter me, & mihi quidem, ſed neſciens, an mihi daret: nihilominus aliquid mihi dependendum ſciam, quia ad me quoque circuitu longo pervenit. Propter me factum debet eſſe, quod me obliget.*

(72) El miſmo Seneca: *Num vt tibi debeam aliquid pro eo quod præſtas, debes non tantum mihi*

Si præſ-

37 Si las cosas pertenecientes à los Cabildos, y Comunidades, se vàn apropiãdo à los Singulares con semejantes derivaciones, y circuitos, passarà à turbarse la justicia en continuas sospechas: quedaràn sin Iuezes las causas: esta Augusta Ciudad, en tanto numero de honorificos Ciudadanos, que componen los Consejos de Iusticia, sin Ministros: y si passa la consideracion à las Iglesias, apenas se hallarà cosa alguna en ellas, que no recaìga en los Singulares hasta las Iocalias, Ornamentos, y el mismo ambito para las sepulturas; incõveniente de tantos perjuyzios, que por evitarlo, con la continua formacion de nuevos Tribunales, se han remitido en el Reyno algunas sospechas, q̃ lo fueran en la rigurosa disputa de Iusticia, como lo considera Bardaxi. (73) Con q̃ puede resentirse el Cabildo, que este exemplar es el primero, en que padece tan perjudicial contrafuero, invertiendose la practica continuamente observada.

38 Ni tan poco se comprehende, como se puede dezir, aprobada la sentencia de la recusacion, por aver pidido justicia lisamente los Procuradores del Cabildo ante el Señor Lugarteniente Fuentes; pues si se tiene presente la disposicion foral, (74) que previno: *Que en tal caso* (de no poder intervenir el que devia tener Corte en su mes) *los dias, que el tal fuere impedido, tenga la dicha Corte, y haga las otras cosas, que el que la tuviere era obligado de hazer el otro Lugarteniente consiguiente en ordẽ.* Y sobre este Fuero la practica, que advierte Bardaxi, (75) es, quando vn Señor Lugarteniente se halla recusado, es, que entonces quedandose en el mismo puesto, sale otro no recusado para tener la Corte en su lugar. Y en esta forma se ha observado por el Cabildo, sin hallarse aprobacion alguna del juzgado de la Recusacion; antes bien se halla apelado por vn litis consorte, y no por el Cabildo, como se dize con equivocacion; y mal se puede dezir aprobado à vista de vna apelacion, que segun drecho es en beneficio de todos, (76) y las protestaciones, y disentimientos, particularmente quando se encaminan à alguna criminalidad, respecto de los Iuezes, no solo se deven escusar, pero se tienen por voluntarios indecoros, segun comunmente notan los Autores; (77) y assi fue este comparecimiento efecto de la inevitable necessidad de aver de continuar la causa, siguiendo las practicas ordinarias del Reyno en estos casos.

39 Declaremos mas esto para el mejor vso, è inteligẽcia, de como parece, que se devẽ governar las querellas de las Denunciaciones, segun Fuero, y lo que puede influir la aprobacion de las Sentencias (aun en caso que la huviera) no renunciandose en ella expressamente

præstare, sed tamquam mihi. Non potes ob id quemquam appellare quod spargis in populum. Quid ergo? Nihil tibi debetur pro hoc, tamquã ab vno, nisi cum omnibus solvam, quod cum omnibus debeo.

(73) *In For. 5. de Iudic. n. 3.*

(74) For. vnic. tit. *Que cese la Extraccion de los Lugartenientes, &c. fol. 71. col. 3. que es el 9. entre los del Reparo de la Corte.*

(75) *In For proxim. cit. in fin. ibi: item quando Curiam tenens est suspectus in aliqua causa, ipso sedente, venit Locumtenens, cui causa est commissa, & quoad illam causam audit partes, & providet incumbentia ad illam.*

(76) *Cap. vni* 72. vbi D. Emman. Gonç. *in notis num, 1. de appellat. l. 10. §. fin. ff. cod. l. 1. & 2. C. si vnus ex plur. appellaverit.*

(77) *In l. illud 8. ff. de Appellat.* Paz *in prax. part. 8. to. 1. in exposit. libelli Appell nu.* 45. Ramirez *de leg. Reg. §. 7. num. 11. lit. Y.* alli: *Minatoria verba dixisset.*

te

te la facultad de denunciar; para lo qual se deve suponer, que por lo que se denuncia, es por agravio de contrafuero, (78) y que la sentencia por que se denuncia, queda irretormable, (79) y assi con legal pericia puede aplicarse lo que dixo Seneca, (80) con sentencia de Platon, q̃ en estos juyzios no se remedia el agravio hecho, sino q̃ se ocurre al reparo de los venideros, para el bien de los Regnicolas. Y con la formalidad de esta razon dispone el Fuero (81) literalmente, que el que obtuvo sentencia favorable, (que no puede dexar de entenderse, que la aceptaria) sin embargo puede querellarse del voto, que le faltò en agravio suyo; y que aunque la parte renuncie la Denunciacion, la siga el Procurador del Reyno, como en causa del beneficio publico. (82) Y en estas qualquiera accion del particular, ò aprobando, ò renunciando el agravio, està cõplicada con el beneficio comun, de calidad, que no le podria causar algun perjuyzio, como funda Salgado. (83) Y aviendo de estarse en el Reyno à los Fueros, y razones executivas de ellos, deve tenerse grande cuydado, que el Drecho comun, que se llama para su mayor inteligencia, no sirva para su destruccion, segun advierte eruditamente Ramirez, (84) à exemplo de el que se llama en auxilio, que no deve passar al predominio.

40 Aunque con lo que và dicho, parece que podiamos quedar bastantemente desobligados de tratar de lo que dizen los Authores de el Drecho comun sobre las aprobaciones de las sentencias, para entender, que cõ ellas se remitan las quexas de los agravios contra los Iuezes, por no tener aplicacion à las reglas Forales por donde se goviernan; mas à mayor abundamiento se responde, que Portolès (85) dize: *Que de Drecho comun puede ser el Iuez inquirido, no obstante, que la sentencia que diò*

E *estè*

(78)

For. *Damos empero 24. tit. For. Inquisit pag. 82. col. 4.* alli: *Pero si constarà en el Processo de la Denunciacion del Contrafuero, ò greuge, crimen, ò delito en la dita denunciacion contenido.*

(79)

Fuer. *Los quales Iuristas 19 vers. E assi mesmo ordenamos, tit. For. Inquis. gag. 81 col. 3.*

(80)

De ira lib. 1 cap. 16. Hoc sẽper in omni animadversione servavit, vt sciat alteram adhiberi, vt emmẽdet malos, alteram, vt tollat. In vtraq; non præterita, sed futura intuebimur. Nam vt ait Plato, nemo prudens punit, quia peccatum est, sed ne peccetur.

(81)

Vnic. tit. *Que en caso que algũ Lugarteniẽte fuere pariẽte, &c. fol. 71. el 6. entre los del Reparo de la Corte,* ibi: *E que assi los q̃ votarẽ por parte, y en favor, de quiẽ las dichas sentencias se dieren, como los otros Lugartenientes puedan ser denunciados.* Conduce For. *Item por quanto,* tit. *Que el Lugart. que pronunciarà con parecer y voto, &c. 13 entre los del Reparo de la Corte, fol. 72. col 3.*

(82) Dict. For. *Damos 24.* For. *Item por quanto 27.* tit. *For. Inquis. For. vnic. del año 1626.* tit. *Que los Diputados no se puedan apartar de las denunciaciones.* Comprueba esto el Acto de Corte, tit. *Juramento de los Diputados pag. 69 col 1. facit l. si in provinciali, §. fin. cum l seq. ff. de nov. oper nunc.* alli: *Nam Reipublicæ interest, quam plurimos ad defendendam causam admittere. l. de pupillo 5. §. belle, ff. eod.* ibi: *Publicam causam esse, quoties leges, Senatus Consulta, Constitutiones Principum per operis novi nunciationem tuemur. L. quinque primates, vel summates 57. Cod. de Decur. lib. 10* alli: *Cõmoditates Patriæ defendant.*

(83) *De Suplic. 2. par. cap. 11. num. 54.* alli: *In iure privato, quod continet vtilitatem privatam renunciantis, & publicam simul, huic namque iuri, si sit inseparabile, non potest quis renuntiare;* Cita a muchos, y prosigue num 55. *Et quod favore, & privilegio suo nequeat quis renuntiare, quãdo sit contra bonos mores, quando sit in præiudicium alterius, vel Reipublicæ, sive privati, &c.* Conducen los textos *in l. 2. §. Ius Reipublicæ, ff. de admin. rer. ad Civ. pertin* ibi: *Ius Republicæ pacto mutari nõ potest L. ius publicum 38. vbi DD. l. inter debitorem vbi Bart. ff. de pactis.*

(84) *De Leg. Reg §. 20. num. 28.* ibi: *Quæ (scilicet interpretatio) pasive à Iure communi peti solet, quod intellige, si ius commune non sit irregulare, ex aliqua speciali, seu particulari causa inductũ, vel verbis, aut rationi alicuius Fori aperte pugnet.*

(85) En el Tratado del Oficio, y Jurisdicion de los Jurados de la Comunidad de Daroca *cap. 1. num. 12. lit. D. pag. 6. & 7.*

estè pendiente en la apelacion; y que es lo mismo, quando la apelacion ha sido desierta, porque aun en este caso el Iuez que juzga con impericia, puede ser acusado ante el Iuez de residencia, y que muchos Doctores dizen vna cosa, que es mas fuerte; à saber es, que el dicho Iuez puede ser acusado ante el Iuez de residencia, aunque expressamente la parte aya renunciado à la apelacion, que interpuso de dicha sentencia injusta: Aquien sigue Pedro Barbosa, (86) entendiendo, que la renunciacion de la apelacion cede en beneficio de la parte, mas no del Iuez, que pronunciò con agravio y que solo se entenderà renunciada la acusacion, quando expressamente se ha aprobado la sentencia. (87) Y aunque pudiera dar algun cuydado à esta parte la molestia, que se ocasiona con tratar disputas de Drecho; pero la necessidad de responder, la puede escusar.

CARGO QVARTO.

PORQVE HALLANDOSE APREHENDIDO EL possessorio de estar el Cabildo inmediatamente sugeto à la Sede Apostolica, y de ser Exempto de la omnimoda jurisdicion ordinaria, de su potestad, dominio, superioridad, autoridad, correccion, y visita, declarò el Señor Lugarteniente en 27. de Agosto de 1691. que en los delictos graves, no vsando de jurisdicion, podia el Señor Arçobispo por si, y por sus Oficiales, y Ministros, prender à los Capitulares en fragante crimen, à fin de remitirlos à Iuez Competente.

41 ESTA Declaracion es la mayor violencia, que pueden padecer las Leyes del Reyno, por quanto el Processo de Aprehēsion es el medio vnico con que se preservan todos vniversalmente de las fuerças, è injustos despojos, pudiendola llamar propiamente vna, como Manifestacion de los honores, bienes, y drechos de los Regnicolas; porque si esta se hizo, para que los desdichados conserven su justa libertad, y vida, amparados de la mano Real, con fin de que se proceda con ellos sin violencia, y segun Fuero: (88) assi la Aprehension, tomando debaxo de la proteccion, y divisas Reales los possessorios, (89) los tiene preservados para evitar fuerças, violencias, y despojos, castigando con pena capital à los Transgressores. (90) Ha-

In l. *f.ius j...unas* 15. *ff. de Iudic. num.* 33 alli: *Quinimo contra supra allegatos item recipienaum est, etiam si pars iniuste condemnata expresse renunciaverit appellationi, nam restringetur renunciatio ad favorem partis victoris, & non pertinebit ad favorem Iudicis, qui male iudicavit.*

(87) Idem Barbosa *vbi prox num.* 34. *&* 35.

(88)

For. 1. *de manifest. person. l.* 1. §. 1. *de lib. hom exhib.* Bardax. *in Comment. ad d. For.* 1. Sesse *de Inhibit cap.* 1 §. 2. Ramirez *de Leg. Reg.* §. 20. *à num.* 19. con otros que cita el Señor Iusticia Exea en su docta Instauracion *pag.* 302. *num.* 136. *not. marginal* 449.

(89)

For. *ad nostrum* 7. alli: *Iurisdictiones, campi, vineæ, hæreditates, bona, ac fructus & alia prædicta, super quibus in iudicijs contenditur, sequestrentur, vel ad manus Curiæ recipiantur, aut committantur* de Aprehens. cōduce la *l quæstio* 115. *de verbor sig.* ibi: *Quidquid enim aprehendimus, hoc possessionem appellamus*; elegantèr Philo. *in lib. de Ioseph.* alli: *Nam rerum Civilium administratio est res multimoda, & varia, multas commutationes recipiens, personarū, rerum, causarum, sequestrorum proprietates, locorum item diversitates, & tēpora*; Juntando para todo lo que se puede dezir en Fuero, drecho, y erudicion, al Señor Justicia D. Luis Exea en su *Disc. Histor. Iur. pag.* 302. *d. num.* 136. *not. marg.* 451. 452. *&* 453.

(90) For. *Ordenamos* 22. *de Aprehens. Ordenamos de voluntad de la dita Cort, que despues que los Lugares, è cosas seràn aprehensas à manos de la Cort, si estando en poder de la Cort, ò sus Comissarios, alguna de las partes, o qualquiere otra persona, despues que avrà sabido la dita aprehension por inspeccion de los Señales Reales, posados en la cosa aprehensa, ò en otra manera le serà devidamente notificado la cosa seyer aprehensa a manos de la Cort, por fuerça ocuparà, ò la possession de aquella turbarà violentament, sea punido de pena capital: è se proceda contra èl (segun la forma del Fuero) en la Ciudad de Te-*

42 Hallandose Aprehendido el possessorio de la Exempcion con tal vniversalidad; à saber es, *de toda la jurisdicion, dominio, superioridad, correccion, visita, autoridad, y potestad de los Señores Arçobispos*, no pudo ser declaracion, sino derogacion, y extincion; (91) por quanto no se puede dudar, que el prender en fragante delicto à las personas Eclesiasticas, à fin de remitirlas à sus Superiores, sea efecto de jurisdicion, concedida por las reglas Canonicas à los Seculares, para obviar los delictos, (92) en que vàn conformes los Practicos del Reyno. (93)

43 Ni tampoco se ofrece alguna dificultad, en que aviendose aprehendido la Exempcion, sin especificar caso, ni limitacion alguna, se deva entender, que todo està aprehendido; (94) y para sossegar qualquiera voluntario escrupulo, se halla expressado, *de toda jurisdicion, &c.* y el que dize *todo*, nada excluye. (95)

44 Lo qual se haze mas inevitable, quando esta Aprehension se halla executada, no solo respecto de la Exempcion omnimoda del Señor Arçobispo, de su dominio, potestad, &c. sino que trasciende tambien à tan precisos terminos, que total, y absolutamente queden Exemptos los Capitulares Aprehendientes de la jurisdicion ordinaria, como esplicando nuestro Previlegio, en cuya fuerça, y possession se ha obtenido este Decreto con su acostumbrada erudicion, lo dexò resuelto el Señor Obispo, y Presidente Valençuela, (96) diziẽdo, que estas palabras *TOTALMENTE*, y *EN TODO CASO*, son tan vniversales, y comprehensivas, que excluyen todas, y qualesquiere cosas, que en contrario puedã imaginarse.

Ni

Teruel, sobre los homicidios feyto; l. quicumque 4. l. 5. Cod. Goth. de invas. & direp. Zurita *lib. 10. Anal. cap. 29. fol. 376. & lib. 14. cap. 52.* Ramirez *de Leg. Reg. §. 27.* con los demàs, que exorna el Señor Iusticia Exea *in d. Disc. fol. 314. not. 515. & fol. 316. not. 526.*

(91) Suelves *in Semic. 1. cons. 28. num. 31.* ibi: *Tamen in præsenti pronuntiatio illa iura fore finita, abstulit fructus, quos definitiva dederat,* (aqui la Aprehension) *vnde illius, non declaratio, sed derogatio fuit*: y en el nuestro la declaracion quitò, lo que avia dado la provisiõ de la Aprehension, que se estima como aviente fuerça de definitiva; porque en ella se termina la primera parte del Processo de Aprehension, que consiste en el sequestro. Bardaxi *in For. Por quanto 25. de Aprehens. numer. 15.* ibi: *Facta reportatione intra dictos 30. dies, finita est prima pars Processus.* Suelves *in Cent. cons. 26. in princ.* Molino *en la pract. pag. 119. col. 1.*

(92) *Cap. vt famæ 35 de sentent. Excom. cap. si Iudex Laicus 12. vbi glos. de sent. Excom in 6. Const. Synod. Cæsaraug. 6. de Immun. Eccles. fol. 82.* Carlev. *de Iud. tom. 1. disp. 2. quæst 3. à num. 58.* Sanchez *cons. mor. lib. 6. cap. 9. dub. 1. num. 30.* Mising. *cent. 2. obs. 65.* Solorz. *in Polit. Indian. lib. 4. cap. 27. fol. 745. vers. Resta.* Barbosa con muchos *de Iure Eccles. lib. 1. cap. 39. §. 1. num. 80.*

(93) Suelves *Sem. 2. cons. 2. num. 1. & 2.* ibi: *Suppono secundo, quod Clericus in fragranti crimine, vel immediate post, per secularem Iudicem capi potest, cap. vt famæ 35. de sent. excom. & ratio est, quia tunc quilibet habet mandatum à lege capiendi malefactorem. l. raptores, &c.* Sesse *de Inhib cap. 9 §. 2. à num. 43.* ibi: *Et facit, quod fragrantia criminis est causa Iurisdictionis attributiva, & sic eam inter plures alias causas Iurisdictionis attributivas, ennumerat Avendaño de exeq. mand. &c.* Bardaxi *ad Rub. tit. de Offic. Iust. Arag. num 4. fol. 103 vers. Quædam, & in For. fin de for. compet. num. 1.* Portolès *in tract. de los Iurados de la Comunidad de Daroca cap 5. vers. El sexto caso, pag. 76.* Cenedo *in pract. q. 4. nu. 14.* y Barbosa *d. n. 80.* con Oliban, hablando de Aragon dixo: *Retentionem personæ Clericicorum in Aragonia esse limitatam ad 24. horas.*

(94) *L. & an eadem 14. §. actiones, ff. de except. rei iud.* ibi: *At cum in rem ago, nõ expressa causa, ex qua rem meam esse dico, omnes causæ vna petitione apprehendũtur.* optim. Sesse *t. 2. dec. 126. à n. 16*

(95) Can. *Si Romanorũ 1. dist. 19* ibi: *Dicendo vero omnia decretalia constituta, nullum de decrètalibus constitutis prætermisit, quod non mandaverit custodiendum. Et rursus asserendo omnium decessoram nostrorum, nullum Pontificum Romanorum, qui ante fuerunt excepit. Faciunt l. Iulianus 66. l. qui habebat 99. ff. leg. 3.* con le que traen Lara *in comp. vit. hom. cap. 14. num. 39.* y Miravete en el *tratado del Virrey Estrangero, fol. 234. & 235.*

(96) Cons. 43. à num. 48. vsque ad 55. *Ex quibus verbis* (habla de esta Bula de Exẽpciõ)

non

45 Ni se olvidaron nuestros Practicos de sentar estos principios, pues afirma Molino, (97) que la jurisdiccion, segun Drecho es vn genero, que comprehende debaxo de si el mero, y mixto Imperio, aunque de Fuero se limite. Y Sesse, (98) tratando de los Fueros de las Competencias de jurisdiccion entre los Iuezes Eclesiasticos, y Seculares sobre si igualmente procedian con los Iuezes ordinarios Eclesiasticos, como con los Delegados, aviendo fundado en lo antecedente, que segun Drecho avia mucha dificultad, que pudieran ser comprehendidos los Delegados en la disposicion Foral decide, que por quanto el Fuero dispone generalmente con la palabra *Iuezes*, y que los Fueros han de entenderse generalmente, y sin limitacion alguna, devian quedar incluidos todos, por no admitirse en el Reyno interpretacion restrictiva. (99)

46 De esta notoriedad de los fechos se convence, que el Señor Lugarteniente ha faltado à la disposició del *Fuero primero de Apprehensionibus*, (100) en quanto dispone, que los drechos, y bienes aprehensos los tenga el Iuez debaxo la Aprehension, y en su mano, hasta que por sentencia difinitiva adjudique la possession al que mejor la probare; porque lo que vna vez entrò en el juyzio, no deve salir, sino por sentencia difinitiva. (101)

47 Assimismo se han quebrantado los principios Forales, con que se govierna el recurso de Aprehensiones pues

non potest aliquo modo dubitari de Exemptione dicti Canonici, si ponderemus verba illa PENITVS & OMNINÒ, nã dictio PENITVS, tamquam præcisa, nullã recipit modificationem, seu limitationem. cita à muchos, y prosigue con ellos: *Dicentes istam dictionem æquiparari, verbo OMNINO, & operari, quod dispositio non recipiat aliquã modificationem, sed intelligatur simpliciter, & in omni casu.* Y mas abaxo: *Nã dictio OMNINO, omnem casum complectitur, & cum habeat naturam præcisam, non recipit modificationem, nec limitationem, vt post Angel. cons. 71. circa fin. tradit Zasius cons. 3. num. 63. vol. 1. & cons. 18. num. 32. lib. 2.* dicens: *Quod verba PENITVS, ET OMNINO, SVNT ITA VNIVERSALIA, ET EXTENSIVA, VT OMNIA, ET SINGVLA EXCLVDANT, QVÆ IN CONTRARIVM POSSENT EXCOGITARI, vt dicit Filippus Decius, &c.* Con muchos textos, y Doctores, que refiere.

(97) *Verb. Iurisdictio, vers. Iurisdictio in se, col. 2.* alli: *Iurisdictio in se, provt est genus, licet de ratione scripta comprehendat merũ, & mixtum Imperium, vt dicit Bart. in l. 1. ff. de iurisd. omn. Iud. tamen in Aragonia non habemus de Foro istud merum, & mixtum imperium, quia nunquam fuit notum in Aragonia, &c.* Y que la captura pertenezca al mero imperio, es comun sentir de los Doctores del Drecho con Baldo *in l. 2. ff. de jurisd. omn. Iud.*

(98) *De inhibit. cap. 9. §. 1 à num. 44.* ibi: *Sed his non obstantibus, ex antiqua consuetudine interpretativa potius, quam inductiva contrarium servatur, nam cum illi Fori loquantur generaliter, intelligi debent etiam generaliter, sine restrictione aliqua, ex quo in Foro stamus carta, & Fori non recipiunt interpretationem aliquam, etiam restrictivam, &c.* Morlan. *in allegat. Proreg. extran. pag 140. num. 466.*

(99) Miravete *del Virrey Estrangero, fol. 235.* Morlan. *de Prorege Extr. d. pag. 140. n. 463.* Ramirez *de leg. Reg. §. 20. n. 29 & 30* Portol *de consort cap. 5 in fin.*

(100) For. 1. *de Apprehens.* alli: *Et si vigore dictæ informationis iudex rem ad manum suam receperit, teneatur partes audire, ac in prædictis procedere summariè, & de plano sine strepitu, & figura iudicij, & ei, quem prætextu dicti sumarij processus, verum repererit possessorem: teneatur rem, & possessionem ipsius restituere; Salvo iure proprietatis.* Ramirez *de leg. Reg. § 20. n. 78. & ibi citat. lit G. & seqq.* Bardaxi *ad tit de Apprehens. quæst. 3. num. 8. & ad d For. 1. num. 31.* Suelv *cum ab eo citat. in Cent. cons. 20 n. 1. & 2. & cons. 26. à num. 5.*

(101) *Auct. qui semel, C. quom & quando Iudex, &c* alli: *Qui semel actionem proponit, sive cõventione judiciaria, sine præcibus Principi oblatis, Iudicique insinuatis, & per eum adversario cognitis, necessè habet vsque ad finem litem exercere;* glos. fin. *in l. proindè 25 ad l. Aquil* ibi: *Cum autem solemnitèr inchoatur, & solemnitèr est per sententiam finiendum.* Lara *in Comp. vitæ hom. cap 27. à n. 25.*

pues disponiendo el *Fuero Cobdiciando*, (102) que la Aprehension se mantenga solo con el color, y apariencia de la pretension, conformandose en esto con el Drecho, (103) el qual no atiende tanto en este caso à la justa, ò injusta possession: pues qualquiere, que la huviere probado, tiene mas drecho, que el que no probò; hallandose la Aprehension proveìda con meritos de la omnimoda Exempcion, y sin averse probado por parte del Señor Arçobispo cosa alguna en contrario, se hizo agravio manifiesto en la Declaracion.

48 Hallase tambien contravenido el *Fuero* 10. *de Apprehensionibus*, (104) en quanto establece, que la Aprehension, y su Processo no pueda impedirse, ni evacuarse por Provissiones, Pronunciaciones, Execuciones, Intermedios, Excepciones, ò Defensiones algunas; antes bien, esso no obstante, se proceda en la causa, hasta terminarse por sentencia difinitiva; (105) con que entresacando el Señor Lugarteniente el caso de poder prender el Señor Arçobispo, y sus Ministros à los Aprehendientes, amparados con el Decreto de la Aprehension, y adjudicando esse drecho al Señor Arçobispo, faltò à la dicha disposicion Foral.

49 Aumentanse los agravios. Porque segun los Fueros *Por dar forma* 23. *Por quanto* 25. y *ajustando* 29. *de Aprehensionibus*, la parte que pretende tener interesse en la cosa aprehensa, deve venir à pidirlo, y segun esplica el Fuero Por quãto, *à dar contraria proposicion, y à devidamente enantar, y proceder en dicha causa de Aprehension, nombrãdo las cosas aprehẽsas en todos los Actos, hasta la sentẽcia difinitiva en el articulo de lite pẽdente*: con q̃ hallãdose por parte del Señor Arçobispo dada contraria proposicion sobre los mismos drechos aprehensos, que son la inmediata sugecion à la Sede Apostolica, y Exempcion de toda jurisdicion, dominio, autoridad, potestad, correcion, y visita con las clausulas tan comprehensivas, *de totalmente, y en qualquier manera*; y en esta forma cõtestada la lite, no puede sin violacion de dichas disposiciones Forales concederse por incidente, lo que solo devia terminarse por la difinitiva: (106) por quãto si el prẽder à fin de remitir es efecto de jurisdiciõ, como và fundado, lo ha reducido à su proposicion: si es potestad, dominio, superioridad, autoridad, ò correcion, se halla todo cõtestado, y aviendo elegido este camino, no cabe la variacion. (107)

50 Y aun quando no estuviera expressamente comprehendido en las proposiciones el caso de poder prender à fin de remitir, bastan las clausulas ordinarias, y generales, para que se entienda que ay capacidad, è inclusion para dicho caso, segun la practica, de que atesta Suelves. (108)

F Con-

(102) *For.* 2. *de Apprehens.* Bardax. *pasim, præcipuè de Offic. Gub. quæst.* 5. *n.* 132. *l.* 3. § *hoc autẽ, de it. ac. priv. l.* 18. §. 1. *de min.*

(103) *L.* 2. *vti pos.* Sesse *de inhib. cap.* 4. §. 5. *num.* 5. Mol. & Port. *rel. à Suel. d. cons.* 20. *nu.* 2. *l. vti frui. si vsusf. pet.*

(104) *For.* 10. *de Appreben.* ibi: *El Processo, Provissiones, Pronunciaciones, Execuciones de aquellos; è los intermedios de aquellas, no se puedan dilatar, empachar, por via de Firma de dreito, de qualquier natura, que sea, ni por apelacion, inhibicion, ni por excepcion, ni defension alguna; ni por alguna otra manera.* Suelv. con muchos, *cons.* 80. *num.* 16. Sesse *de inhib. cap.* 5. §. 8. *num.* 15. *& cap.* 9. §. 2. *n.* 6. *& cap.* 23. *num.* 4.

(105) *Dict. For.* 10. ibi: *Antes aquellas no contrastantes, se proceda en la causa, entro à sentencia difinitiva.* Suelv. *sem.* 1. *cons.* 35. *num* 10. alli: *Hic. Processus non debet impediri, sed progressum, ac exitum habere debet, alioquin possemus cum Habacuc exclamare: propter hoc lacerata est lex, & non pervenit vsque ad finem iudicium.* El mismo *cons.* 77. *num.* 18. refiriendo à Sesse, *decis.* 409. *nu.* 14 alli: *Maximè ad tollendam Apprehensionem, nam idem Forus statuit, quod per viam Iurisfirmæ Apprehensio nõ impediatur, & ita securius est in foro interiori, & exteriori impedimẽtum hoc tollere, vt partes in iudicio Ordinario plenario possint Iudicem instruere.*

(106) *Obs. antepen. de probat.* alli: *Eo modo, quo causa est afidantiata, & ducta, debet sententiari.* Bardax. *in For. vnic. quod in fac. vsur.* Monter *decis.* 22.

(107) *L.* 1. §. *illud* 10. *de separat. l. si nulliter*, §. *fin. l. cuius bonis, de curat. fur. Auth. quod semel, C. quo modo, & quando, l. defensiones* 7. *C. de Iur. Fis.*

(108) Suelv. *semicent.* 1. *cons.* 38. *num.* 11. ibi: *Ex prædictis tamẽ verius est, regulariter conclusionem esse attendendam, sed ex eisdem elicitur, quod si aliquid in narratione contineatur, & in libello non petatur expressè, iunctis clausulis salutaribus, id petitum censeatur, vt in præsenti, &c.* Monter *dec.* 49. *nu.* 5.

51 Continuaſe el agravio; por quanto ſegun dichos Fueros, (109) y comun ſentir de los Practicos, (110) ſe deve dar caucion por la parte, que obtiene, por ſer poſſeedor lite pendente, y eſtar ſugeto à la reformacion en recurſo, ò en otro articulo de poſſeſſorio plenario; y en eſta Declaracion ſe hizo poſſeedor al Señor Arçobiſpo abſolutamente, y ſin dar fianças: de ſuerte, que eſta parte queda totalmente deſtituìda de ſu defenſa, y de poder mejorarſe dentro del Proceſſo, ſiendo èl tan comprehenſivo: ocaſionando, à que proceda el perjuyzio, de dōde devia eſperarſe la juſticia. (111)

52 Y quando lo dicho no fuera tan cierto, ſino dudoſo, en eſte caſo devia favorecerſe la Aprehenſion, la qual en duda no ſe deve impedir, ni quitar, como lo aſſientan los Practicos del Reyno; (112) y con elegancia lo dixo el motivo de la Real Audiencia, (113) juzgando ſer favorable el que paſſe adelante la cauſa, oìdas llenamente las partes, por no conſiderarſe en eſto algun perjuyzio.

53 Y para manifeſtar quan notorio es el agravio, ſe haze eſta inſtancia: ò la facultad de prender en fragante, à fin de remitir, eſtà comprehendida en la Aprehenſion, ò no; ſi ſe hallà comprehendida, no ſe podia dar la Declaracion, no ſolo por ſer deſtructiva, y contraria, ſino por pertenecer eſta deciſsion, y juſticia à la ſentencia definitiva, como và fundado: (114) ſi ſe entiende que no eſtava comprehendida, devia aver ſalido la pronunciacion, declarando, *non Fore comprehenſum*, conforme à la practica del Reyno; (115) y de otra ſuerte ſe ſeguiria declarar por incidente la juſticia definitiva, lo qual ſe halla prohibido por toda razon de Drecho, y practica. (116)

54 Ni à lo que ſe lleva fundado ſatisface, el dezir, que la Declaracion ſe reſolviò en conformidad de votos: por quanto el Relator es, el que lleva la direccion de la cauſa, y a quien toca repreſentar el hecho, en que puede recibirſe agravio: (117) es el primero en el votar, (118) y no ſe eſcuſa por el parecer, y voto de los demas del Conſejo, (119) ademàs, que es como naturaleza de las cauſas graves, el deverſe governar por la razon, y no por la autoridad. (120)

Tan-

(109) *Dict. For. 23. 25. & 29. de Apprehenſ.*

(110) Bardaxi *in d. For. 23. n.* 13 Seſſe *de inhibit c. 28. n. 1. & ſeq.*

(111) *L. meminerint, C. vnde vi: Ne inde iniuriarum naſcatur occaſio, vnde iura naſcuntur* Div. Cyprianus *lib. 2. Epiſt. 2. ad Donat.* alli: *Inter leges ipſas delinquitur, inter iura peccatur, innocentia, nec illic, vbi defenditur, reſervatur.* Caſiod. 4. *var. cap.* 27. ibi: *Sed malorum omnium probatur extremum, inde detrimētum ſuſcipere, vnde credebantur auxilia provenire.* Seſſe *de Inhib. cap* 4. §. 2. *nu.* 35.

(112) Bardaxi *ad For. 6. de Apprehenſ. num.* 6. alli: *Quia ſi probabile dubium inſurgat, &c. & ad For. 8. n. 12. eod. tit.* alli: *Denique vbicumque ſe offert probabile dubium, an ſit dictum ius viduitatis in eſſe, non debet tolli Apprehenſio, ſed quod fiat reſervatio in diffinitivam de ſupplicatis.* Suelv. *ſemic.* 2. *conſ. 74. num 23. & conſ. 33. num 7. &* 20. Molin. *verb. Iuſtitia Aragonum. verſ. Quod ratio diverſitatis. fac tex. in C. Grave nimiſ. 11. q. 3.* ibi *Grave nimis, & indecens eſt, vt in re dubia, certa detur ſententia, l. 1. §. licèt autem. de exerc. act.* ibi: *In re dubia melius eſt, verbis edicti ſervire.*

(113) *In Proceſ. Doctor. Franc. Muñoz de Alfambra, ſup. Apprehenſ. Vicariæ de Pilari*, alli: *Cum ſavorabile ſit audientiam concedere, & progredi ad litem dirimendam, quaſi in hoc non conſideretur præiudicium.*

(114) *Sup. num. 46. & ſeqq & præcip. not.* 105.

(115) Mol *verb. Apprehenſio, verſ. Die 23 Februar.* 1480 *in quodam Proceſſu intitulato, &c.* cit. à Suelv. *ſem. 2. conſ. 14. num.* 35.

(116) *L. quoties, C. de Præc. Imp. offer.* Rebuf. *ad LL. Galic. lib. 1. tit de ſent. proviſ. n.* 134. Suelv. con Seſſe *in cent. conſ. 44. num.* 1. alli: *Nam illud eſſet declarare iuſtitiam originalem in incidenti.* Y en la *ſemicent. 2. conſ. 33. num.* 8. alli: *Compertum eſt in iure, quod merita ſententiæ diffinitivæ, per interlocutoriam propalari non debent.* Ramona *conſ. 71. nu* 33. alli: *Ab omni iure abhorret, quod iſte articulus decidatur ante ſententiā; ita vt per illius declarationē pādantur merita diffinitivæ.*

(117) *L. 2. ff. de iuris, & facti ignor.* ibi: *Facti autem interpretatio, plerūque etiam prudentiſsimos fallit.*

(118) For. vn. tit. *De la forma de hazer relacion de los Proceſſos. 3. entre los del Reparo de la Corte.*

(119) *Eod. For.* alli: *A fin que cada vno de los ſuſodichos ſea tenido de dar cuenta, y razon de lo que es obligado hazer, y no mas* For. *E porque*, tit *For. Inquiſ.* For. vnic. tit. *Que en la pronunciacion de las interlocutorias comunicadas, &c.* de 1678.

(120) Plinio *lib. 1. Epiſt.* 20 ibi: *Quamvis enim cædere authoritati tuæ debeam, rectius tamen arbitror in tantāre, ratione, quam authoritate ſuperari.* Ca.leval *de iudic. to. 2. lib. 1. tit. 3. diſp. 8. ſec. 6. nu.* 123. con Seneca *de vita Beata, cap.* 1. alli: *Hanc ſen-*

55 Tanpoco satisface la respuesta, de que devia aprehenderse especificamente el possessorio de no poder ser presos los Aprehendientes por el Señor Arçobispo, y sus Ministros en fragãte crimen, à fin de remitir; por quanto ademàs de lo que se ha representado sobre la generalidad, y vniversalidad de esta Aprehension, (121) se dize, que este drecho no es tan notorio, y diverso, que necessite de especial expresion, quando enseña Sesse, (122) que aunque sea regla, que la jurisdicion deve aprehenderse especificamente, sin embargo si se hallan algunas palabras generales, y comprehensivas, se entiẽde bastantemẽte estar especificada, y consiguientemẽte aprehendida. Y como el libelo, segun Fuero, se deve interpretar como mas beneficioso sea à la parte, que pide, aunque sea con impropriacion de palabras, (123) de calidad, que aunque sea dudoso, bastan las clausulas generales, para que sobre èl recaiga probança, y sentẽcia especifica, (124) no se halla repugnancia, en que este drecho se entienda comprehendido.

56 En los mismos terminos de Aprehension lo declara esto con exemplos Portoles, (125) del que aprehendiò con alguna obscuridad, ó generalidad, que puede en la proposicion esplicarla; y que si aprehendiò con el dominio, podrà deducir en la proposicion algunos drechos especificos de leñar, pacer, y otros. (126) Y que viniendo algun tercero a dar proposicion, le podria replicar. (127) Y ajustando la doctrina, no parece negable en el caso ocurrente, que el apellido contiene vna grãde generalidad, y comprehension, y que aviendo venido el Señor Arçobispo con proposicion contraria general, en que lo incluye todo, ha dado lugar para que el Cabildo en replicas alegue, y pruebe, que no puede prender à los Aprehendientes fragante delicto, aun à fin de remitir; y toda esta justicia se ha derogado con la adelantada declaracion, adjudicandola desde luego, sin alguna probança al Señor Arçobispo.

57 Y quando este caso fuera justo, y se probara alguna possession, mas pertenecia à modificar en la sentẽcia la Exempcion alegada, como se hizo en la Aprehẽsion de los Lugares de la Religion de San Iuan, obtenida à instancia del Señor D. Fernando de Aragon, a dõde se recibiò la proposicion del Señor Arçobispo, y Cabildo Sede vacante, respecto del exercicio de la jurisdicion ordinaria en dichos Lugares, con limitacion de algunas cosas, en que se mantiene la Inclita Religion. (128)

Pro-

sententiam magis approbo, tametsi minori authoritate fulcitam. Probatur enim vrgentissima ratione, cui nescio, quid responderi possit.

(121) *Supra n.45. & seq.* y sus not.

(122) *Decis.361. num.16. & 17.* ibi: *Nõ obstat Covar. pract. c.1. nu. 10. vbi non fore apprehensam iurisdictionem dicit, nisi de ea specialis mentio facta fuerit, quia licèt illud verum sit, tamen quando verba generalia possunt certificari, per aliqua verba posita in actu, idem operantur, ac si in specie, & licèt dici soleat, quod apprehenso termino, nõ censentur apprehensæ hæreditates particulares, tamen illud fallit, quãdo adsunt alia verba comprehensiva illarum, vt hic, vbi adsunt verba generalia comprehendẽtia virtute aliquorum verborum, clausularũ, & reservationum, non solum hæreditates particulares, & domos particulares, sed etiam iurisdictionem, & imperium, & sic fuit iudicatum.* Y el mismo Sesse en la *decis. 258. n.3.* dize: *Cæterum si forus loquatur per verbum generis, debet illud verbum in genere accipi, vt comprehendat omnes species contentas sub genere.*

(123) *For. vnic. de form. sublat.*

(124) Sesse *de inhib. cap.5. §. 6 num. 25.* ibi: *Et sufficit, quod ex narratione, vel etiã conclusione, saltim generaliter comprehendatur, vel comprehẽdi possit id, quod probatur, vt illud dicatur deductum, & petitum.* Latè Monter *decis. 49. nu. 5.*

(125) *In verb Apprehensio el 3. n.28.* ibi: *Crederem tamen, quod pro declaratione appellitus obscuri posset propositionem in alijs offerre, modo illa de novo deducta sub appellitu aliquo modo comprehendantur, vt in simili hoc docet Alex. &c.*

(126) *Idem ibid num.29.* ibi: *Quare si quis apprehendi fecerit iure dominij aliquem montem, seu terminum loci, postea in eodem Processu bene poterit offerre propositionem respectu iuris scaliandi, & depascẽdi in isto monte: quoniam ista iura iã comprehensa fuerant virtualiter in appellitu apprehensionis, qui iure dominij oblatus fuit*

(127) *Idem ibid. num. 31.* ibi: *Tamen in sua replica* (qui apprehendi fecit) *non prohibetur excipere, & deducere, quidquid vult contra illum, qui super diverso iure ab apprehenso propositionem obtulit.*

(128) *In Proces. Excel D. D. Ferd ab Aragonia, super Apprehens.* de los Lugares de la Religion de San Iuan, *por la Real Audiencia, en la Escrivania de la Gen. Gobern.* à 27. de Setiemb. de 1576. alli: *D. L. G.*

At.

Attent. Cont. De Consilio pronunciat & mandat fieri contenta in propositione oblata pro parte Prioris, & Capituli Ecclesiæ Metrop. Civit. Cæsaraug. Sede vaccante principalis Hieronymi Bax, & Hieronymi Villa nueva Procuratorum, dempto iure visitandi, & corrigendi personas dictæ Religionis exemptas, & sine præiudicio, &c.

(129) num. 42. not. marg. 92. & 93

(130) S. Thom. in 4 sent. dist. 17. quæst. 3. art 3 quæst 5. ad primum, ibi: Præiudicium non fit alicui, nisi subtrahatur, quod est in favorē ipsius inductum. Iurisdictionis autem potestas, non est commissa alicui homini in favorem suum, sed in vtilitatem plebis, & ad honorem Dei: & ideo si Superioribus Prælatis expedire videatur ad salutem plebis, & ad honorem Dei promovendum, quod alijs, quæ sunt iurisdictionis cōmittant, nullum fit præiudicium inferioribus Prælatis. Optimè Card de Luca tom. 15. in relat. Curiæ disc. 2. nu. 36. & 37. Cenedo in practicis, quæst. 26. num. 3. & 4.

(131) Clem. 1. de excesib. Prælat. ibi: Quidā enim (Prælati) exēptos capiunt, & incarcerant, in casibus non expressis à iure. Et in fine: Vniversis itaque Prælatis præsentis anctionis edicto districte præcipiendo mandamus, quatenus à prædictis gravaminibus omnino cesantes, & cesare suos subditos facientes, viros Religiosos exemptos, privilegiatos, & non exemptos, mendicantes, & non mendicātes, charitative tractent, & foveant, & sua iura, & Privilegia inviolabiliter eis servent.

58 Prosigue la satisfacion al cargo, diziendo, que el prender en los delictos graves, à fin de remitir, no es acto de *jurisdicion, dominio potestad, superioridad, autoridad, correccion, ni visita*, por hallarse permitido à qualquiera Privada persona: mas en respuesta de esto se deve advertir, que ay gran diversidad para el efecto de prēder, a fin de remitir, entre los Iuezes seculares, y entre los Ordinarios Eclesiasticos, respecto de los Exemptos; por quanto à aquellos les dà la Ley jurisdicion en este caso; pues como se fundò arriba, (129) la fragancia es atributiva de jurisdicion, y à estos se les quita, por quanto el Sumo Pótifice, que es la fuente de la Iurisdicion Eclesiastica, y que la tiene toda en su mano, y no puede agraviar, dandola, ò quitandola à los inferiores, (130) ha dispuesto, que los Ordinarios no puedan encarcerar à los Exemptos, sino en los casos señalados por Drecho, (131) y el Santo Concilio Tridentino estableciò, (132) que para prender à los Regulares, era necessario, que los delictos fuessen escandalosos, y notorios; y aun algunos Autores requieren, que para passar à prenderlos en estos casos, devia preceder el amonestar à su Superior, que los prēdiesse, y castigasse. (133) Y todo esto se obra en virtud de jurisdicion, como expressamente lo dize Iuan Cochier; (134) y el poner en la carcel es acto expresso de jurisdicion, segun Drecho. (135)

59 Mas no parece se aplica al caso, lo que puede hazer vn Secular, ni aun lo que procede, respecto de las Exempciones generales, las quales aunque son vna abdicacion, ò liberacion de la jurisdicion ordinaria, (136) la restituye, ò conserva el Drecho à los Diocesanos para prender à los Exemptos, a fin de remitir, y esto en fragante delicto, obrando vnos, y otros en fuerça de jurisdicion, y señaladamente el Ordinario que, tiene carceles, y Ministros propios; pero inferir de esto consequēcia para derogar vn Indulto, concedido por los rigores, è incarceraciones, que executavan el Señor Arçobispo, y

(132) Ses. 6. de ref. cap 3 & ses. 25. de Regul cap. 14 vbi Barb. in Colect Peyrin. de Regular. to. 1. in Const. Sixti IV. const. 2. §. 11. nu. 61. & seqq. præc. num. 64 omnino videndus.

(133) Peyrin. vbi prox. num 63. Tambur. de iure Abb. to. 1. disp 5. q. 7. n. 40. Nata cons. 257. n. 7. Camil ad Bellug rub. 11. §. videndum, litt. F. Citati à Cened. d. quæst. 26. num. 31.

(134) De Iurisd. in exemp. part. 4. q. 1 11. n. 12. & 13. alls: Secunda conclusio, Iudices inferiores, in quorū categoria sunt delegati, non habent incarcerandi potestatē. Farin. in prax. Crim. lib. 1. tit. 4. q. 7. n. 6. & 7. Incarceratio enim est meri impery, quæ Iudicibus inferioribus solam iurisdictionem habentibus non competit. Cita à muchos, y prosigue, Quod declarandum est primo, nisi captura fiat, non vt de causa cognoscatur, sed vt captus ad Iudicem competentem remmittatur, nam eo fine minoribus Magistratibus, captura competeret, Farin. d. q. 27. n 5. Y es de consideracion, que aun, los que llevan, que el Ordinario puede prender a los Exemptos, en caso de fuga, fragante delicto, afirman, que esto es, porque el Drecho, ò Concilio, les dà jurisdicion; el mismo Cochier part. 2. q. 45. n. 10. & part. 4. q. 52. Cenedo d. q. 26. n. 6. & 31.

(135) L. 2. de in ius voc. Farin d. q. 27 n 8. ibi: Carcerare aliquem, quis non potest, simpliciter, nisi sit Minister Iustitiæ, & secundum ordinem Iustitiæ: etsi enim cuilibet liceat, alium ad horam detinere, ne malum faciat simpliciter: tamen detinere, & ligare non licet, sed tantum hoc potest, qui vniversaliter habet disponere de actibus, & vita alterius.

(136) Cochier. de iur. in exemp part 1. q. 1. num. 3. & seqq. ibi: Exemp-

y sus Ministros con los Capitulares, (137) es clara trasgression de Drecho, y Fuero, con violacion de la Aprehension; creciendo el agravio, por reservarse la jurisdicion su Santidad para si, sus Nuncios, y Delegados con tan dilatadas clausulas; à saber es, de toda jurisdicion, dominio, y potestad, &c. (138) expressando, que aun por causa de delicto, no se proceda à prision, por los Señores Arçobispos. (139)

60 Y no pudiendose dar cierta regla sobre la comprehension de las Exempciones, por depender de la voluntad Pontificia, se ha de recurrir al tenor del Previlegio; (140) y assi no se halla, como el Señor Lugarteniente en este caso ha podido bolver à manos de el Ordinario, à los que el Papa exime por sus rigores, deviendose tener juridicamente por sospechoso notorio. (141) Y aun al subdito, que lleva pleytos graves con èl, por tener su indignacion, se le exime durante la lite; (142) y esto procedia mas, por hallarse todo aprehendido, y colitigar el Señor Arçobispo, pretendiédo aora el Señor Lugarteniente, que obra como si fuera particular Secular, quando aun este prende con jurisdicion, y el Señor Arçobispo la tiene totalmente abdicada.

61 Hasta aqui se ha tratado de la justicia natural del cargo, aora se manifiestan brevemente los defectos, y contradicciones de esta Declaracion: preserva la Aprehension el possessorio de ser Exemptos los Aprehendientes de toda jurisdicion, dominio, y potestad; y el Indulto, en fuerça de que se halla proveida, dize, que no puedan ser presos por el Ordinario, aun por causa de delicto; (143) contiene la Declaracion, que el Señor Arçobispo, y sus Ministros los puedan prender, y remitir, y que esto sea sin jurisdició, disponiendo al mismo tiempo, que estos, que son personas publicas, y que tienen jurisdicion con propias carceles, executen las prisiones, lo qual es negar el nombre de jurisdicion, dando sus efectos: dize, que sea en delictos graves, y fragante crimen; y los que hablan de esto, respecto de los Exemptos, previenen, que ha de ser, quando se teme de fuga, y amonestado el propio Superior; (144) y por lo que toca à Canonigos de Iglesias Cathedrales, dispone literalmente el Santo Concilio Tridentino, (145) que solamente los pueda prender el Ordinario en los delictos mas atroces, y dignos de degradacion, y deposicion, y en que se teme la fuga. Y quando las sentencias deven ser para terminar los pleytos, (146) esta los ocasiona, poniendo en confusion à las partes, sobre quál sea delicto grave, dexandolo al conocimiento de vn Ministro inferior, que executa la prision: à que Iuez se ha de hazer la remission: dentro de que termino: y à cuyas expensas.

62 Ni se puede evitar este cargo, diziendo, que no ha padecido la Santa Iglesia daño irreparable; ni se ha verificado la estimacion pecuniaria de tres mil sueldos, conforme al Fuero primero *de Ofic. Iud. ord.* por quanto (suspendiédo por aora el tratar, que este Fuero no habla en las Denunciaciones de los Señores Lugartenientes;)

G se

Exemptio nihil aliud est, quam liberatio â Iurisdictione Ordinarij. *Francès* de Eccles. Cath. cap. 30. num. 1. & seqq.

(137) Bula Sixti V. de esta Exempció *alli*: Et vt mala malis adderet, præfatos Canonicos nocte intempesta invadere, Claustra, ac portas infringere, & nonnullos Canonicos publicis Carceribus mancipare ausus fuit, in maximum eorumdem Canonicorum dedecus, & opprobrium, ac illorum, & totius Civitatis præfatæ perturbationem, & scandalum.

(138) La misma Bula, *ibi*: Ab omni iurisdictione, dominio, superioritate, visitatione, correctione, authoritate, & potestate præfati sic moderni, & quotcúque Archiepiscoporum Cæsaraugustan. pro tempore existentium, suorumque Vicariorum, & Officialium, quocumque nomine censeantur, aliorumque Ordinariorum, præsentium, & futurorum, omnino, & perpetuo eximimus, & totaliter liberamus, ac sub B. Petri, necnó Nostra, & dictæ Sedis speciali protectione suscipimus, Nobisque, & eidem Sedi immediatè subijcimus, & perpetuo exempta, suscepta, & subiecta esse decernimus. *Sarabia* de Iur. Adiunc. q. 12. num. 23. *alli*: Et tamen â Sixto V. anno 1590. die 24. Maij Sede vacante exemptionem plenam, & prægnantissimis clausulis impetrarunt; In huius exemptionis favorem fuerunt latæ in Rot. plures Decisiones, quas referunt Seraph. Farin. & Marq. ibid. citati.

(139) La misma Bula, despues de la Exempcion amplissima, *alli*: Etiam ratione delicti, contractus, aut rei, de qua ageretur, vbicumque committatur delictum, aut ineatur contractus, aut res ipsa consistat, vllam iurisdictionem, dominium, superioritatem, visitationem, correctionem, authoritatem, seu potestatē exercere, quoquomodo nó possint.

(140) Cap. Porro, cap. recipimus cum alijs de Privil. *Cochier*. de iurisd. in exemp. p. 1. q. 2: n. 9. *Frances* d. cap. 30. n. 128. & 230.

(141) *Rota coram Coc*. to. 3. dec. 1604. nu. 23. *alli*: Quod Privilegium videtur concessum in odiu Ordinariorú, qui dictis Religiosis erant nimis infesti, eosque nimium gravabant, & ideo non possunt se subijcere iurisdictioni Ordinariorum; *traela à la letra Salg.* e supplic. p. 2. cap. 11. â n. 24. *Siguiendo à Pab. de Castro* cons. 432. lib. (.

(142) Cap. 6. de Appellat. *vbi D. Emman. Gonz. Lancel.* de Attent. 2. p. declar. 4. num. 45. *Sarab.* de Adiunc. q. 1. n. 40. *Pirr. Corr.* in prac. disp. lib. 4. cap. 5. num. 57. *ibi*: Idque ratione fundatur, nam ex causa abusus Iurisdictionis Ordinariorum, est concedenda subditis exemptio, *Cita á Boer. Casador. y prosigue*, Vnde Bald. dixit in tract. de exemp. inter tract. divers. DD. num. 24. quod Ordinarij faciunt maiores abusus prætextu suæ iurisdictionis, quam Exempti prætextu suæ exemptionis; ac propterea Subditis litigantibus cum suo Episcopo, non modo per dictam Sacrá Congregationem, sed etiam per signaturam, durante lite, conceditur vniversalis exemptio ab illius iurisdictione.

(143) La clausula de la Bula, copiada arriba nota marg. 139.

(144) *Peyrin. y Tambur.* in loc. cit. sup. not. 133. *Sanch.* cons. mor. lib. 6. dub. 1. num. 30. *Ciarl.* tom. 1. contr. cap. 50. *Lezan.* tom. 2. quæst. Reg. verb. Delinquens Regularis. *Cespedes* de exemp. Regul. dub. 235. *Peliz.* in man. Regul. tom. 2. tract. 3. cap. 6. sect. 1. num. 8.

(145) Sess. 25. de Refor. cap. 6. *alli*: In Criminalibus tamen ex incontinentia provenientibus, de qua in Decreto de Concubinarijs, & in atrocioribus delictis, depositionem, aut degradationem requirentibus, vbi de fuga timetur, ne iudicium eludatur, & ideó opus sit personali detentione, possit initio solus Episcopus ad summariam informationem, & necessariam detentionem procedere, servato in reliquis ordine præmisso.

(146) Cap. Pastoralis 5. §. si vero de cau. pos. & prop. l. 4. §. ait Prætor. de re iud. *Bardax.* ad Rub. de rei vind.

ſe reſponde, que ſi bien en èl ſe dize, que por interlocutorias no confirmadas, no ſe pueda *acuſar, denunciar, ò inquirir*, ſe excepta el caſo de interlocutorias, y *proviſiones tocantes à capcion, ò detencion de perſonas*; porque en eſtas el Iuez, en quanto en ſi es, yà hizo el agravio, y cometiò el contrafuero; y por eſto dixo Bardaxi, (147) que baſta la proviſsion, ò capcion, ſin neceſsitarſe de pedirla revocar. Y la contingencia, que puede traer el tiempo, no eſcuſa al Iuez; (148) y en el caſo ocurrente, aviendoſe concedido al Señor Arçobiſpo el Decreto para poder prender, eſtà yà en ſu mano la execucion, ſin dependencia del Señor Lugarteniẽte, de calidad, que eſte no podrà revocar la priſsion, executada vna vez por el Señor Arçobiſpo.

63 Por eſto parece, que no deve eſtimarſe el daño de tres mil ſueldos, por hablar dicho Fuero en cauſa civil; (149) y la preſente ha paſſado à ſer incidente criminal. Ademàs, que dicho Fuero no puede hablar en drechos, y honores, en donde no recae precio, y eſtimacion; y aſsi lo entendiò el Dotor Vitorian Tafalla, antiguo, y celebre Adbogado en ſus notas manuſcritas à dicho Fuero, fundandolo con razon, y autoridad. (150) A que ſe adaptan los exemplos de Patronatos, de Prebendas, y Beneficios, que tienen los Señores Temporales, y otros; y las materias pertenecientes à preheminencias, y honores, en todo lo qual no recae eſtimació pecuniaria. (151)

64 Ademàs, que eſta parte à mayor abundamiento, (152) hallando que Molino, (153) y Bardaxi; (154) dizen, que en las Denunciaciones ſe acoſtumbra alegar, que las partes han ſoſtenido el daño de tres mil ſueldos, temiendo el juyzio de la opinió comun; que algunas vezes obra mas que la realidad; (155) lo ha alegado, y probado. Y no ſe acaba de penetrar la aplicacion, q̃ puede tener la reſpueſta de la otra parte, quando es cierto, q̃ pueden ſer Denũciados los SS. Lugartenientes, ſegũ Fuero, à inſtancia de las miſmas partes que obtuvierõ ſentẽcia; (156) porq̃ aſsi como en el Tribunal de la Corte, ſe depoſitò la confiança, no ſolo, de que los Señores Lugartenientes guarden los Fueros, ſino de que los hagan guardar à los demàs, (157) aſsi tambien, ſe les impuſo, por el beneficio comun, la mas ſevera reſidencia.

65 Las excepciones, que ſe proponen contra los Teſtigos producidos para la prueba del daño de los tres mil ſueldos, no ſon relevantes; por quanto ſiendo Presbiteros, pueden deponer à beneficio de la Igleſia; (158) y la calidad del eſtado eſcluye menos dignas preſumpciones; (159) ni el aver dado propoſicion los inhabilita, porque la Aprehenſion, reſpecto de los que no ſon Capitulares, ſolo incluye à las perſonas que viven dentro del continente de la Igleſia, (160) y los Teſtigos no habitan dentro de ſus limites.

66 Llegamos al Fuero primero *de offic. Iud. ord.* comun refugio en eſtàs cauſas. Y aunque ſe reconoce, que Varones de grande literatura, y practica, ſe han inclinado benignamente à la inteligencia, de que ſu diſpoſicion comprehende à los Señores Lugartenientes; mas ſe deve reparar, en que, ò como Adbogados, ò cõ algun genero de obligacion, ò afecto, han entrado en eſte ſentir, no pudiendo negar, que el gran practico Molino, fuente, y raiz de la Iuriſprudencia Aragoneſa, (161) tiene abiertamente el dictamen, de que eſte Fuero, no los comprehende, (162) en que conforma Tertuſa, referido por Bardaxi; (163) y el Señor Fiſcal Caſſanate (cuya profunda ſutileza ſe halla ſumamente reconocida, (164) lo dexò aſsi fundado. (165)

Mas

vind. fol. 324. n. 6. *Tertul.* in Appol. adver. Gen. *ibi*: O ſententiã neceſsitate confuſam, &c. *El Señor Iuſt. Exea*, fol. 260. not. 263.

(147) In For. 1. de Offi. Iud. Ord. n. 1. *alli*: Hic fallit in interlocutorijs, vel proviſsionibus ſuper receptione Iurisfirmæ in cauſis Criminalibus, & alijs interlocutorijs, concernẽtibus captionem, vel detẽtione perſonarum; *y al fin*: Idem in proviſsione captionis, licèt non ſit petita revocatio captionis, ſeu PROVISSIONIS, poterit captus accuſare, & denunciare, & audivi, ex hoc fuiſſe privatum quemdam Locumtenentem.

(148) L. non quemadmodum 35. de iudic. l. 1. §. 1. de vſur. l. anterius, §. in hoc iudicio de aqua pluv. arc. *Gonç.* ad Reg. 8. Canc. gloſ. 45. §. 1. num. 46.

(149) D. For. 1. de Offic. Iud. Ord. *al fin*: Y la dita pena de privació de Officio, no aya lugar por cõtrafuero, û deſaforamiento feyto EN CAVSA CIVIL, excedient ſuma de tres mil ſueldos.

(150) In not. ad dict. For. 1. *alli*: Forus iſte debet intelligi, quando res, cauſa, & negotium eſt tale, quod poſsit recipere hanc æſtimationem, & in damno pecuniario, quia debet intelligi, prout poſsibile eſt, eum adaptari *Cravet.* conſ. 231. n. 1. & 5. & facit à ſimili, quod dixit Avend. de exeq. mãd. lib. 1. cap. 1. verſ. Item, advertendum, & verſ. in huiuſmodi. *Bart.* in l. 4. §. Prætor ait. n. 25. & 26. de nov. op. nũc. *Alex.* coſ. 57. num. 3. & 4. lib. 2.

(151) *Ciarl.* tom. 1. controv. For. cap. 61. num. 61. *Salg.* de ſuplic. part. 1. cap. 16. à nu. 89.

(152) L. 26. de adim. leg. l. 17. C. de teſtam. *pulchrè D. Auguſt.* in lib. de Civit. Dei. cap. 27.

(153) Verb. Iudex. verſ. Iudex non poteſt, & verb. Oficiales, verſ. Contra Oficialem,

(154) In d. For. 1. de Of. Iud. Or. n. 3.

(155) L. 15. de adqu. hæred. l. 3. in fin. de ſupel. leg.

(156) *For. vnic tit.* Que en caſo, que algun Lugart. fuere pariente, &c. *Cuyas palabras ſe hallaràn arriba* not. marg. 81.

(157) *Bard.* de Of. Gub. q. 6. n. 60. in fin. & ad tit de Of. Iuſt. Arag. in rub. n. 8. verſ. Si vero.

(158) *Bellet.* diſq. Cler. p. 1. tit. De Cler. teſte, §. 2. num. 15. *Farin.* de teſt. q. 60. n. 544.

(159) *Bellet.* vbi prox. §. 1. nu. 2.

(160) D. Bulla Sixti V. *alli*: Portionarios, & Beneficiatos, nunc & pro tẽpore exiſtentes, intra Clauſtrum Monaſterij B. Mariæ degentes, & habitantes illorũq; bona ab omni iuriſdictione eximimus, &c. Rota Corã Mançan. dec. 476

(161) *Blanc.* in Com. Rer. Arag. pag. 304. & 511. *Morlan.* de Proreg. Extr. num. 264.

(162) Verb. Denunciatio, verſ. Denuntiari non poteſt. junct. verb. Oficialis, verſ. [illegible] poteſ. & ver. Libertates

(163) [illegible] For. [illegible] de Of. Iud. Ord. n. 3

(164) *Ramir.* de Leg. Reg. §. 2. n. 10. lit. M. & §. 19. num. 18. lit. S. *Suelv.* in cent. conſ. 74. n. 2.

(165) En la Denunciacion contra el Señor Lugarteniente Seſſe pag. 111. *alli*: Que eſte Fuero de Offic. Iudic. Ord.

67 Mas ſiguiendo à viva fuerça de razon la formalidad del diſcurſo, que es el vnico medio para averiguar la verdad, como aconſeja el Eximio Franciſco Suarez, (166) ſe dize. Lo primero, que dicho Fuero, aſsi en la rubrica, como en ſu diſpoſicion, habla meramente de los Iuezes ordinarios, y que con diſtincion tratan otros Fueros, quando hablan de la Corte, (167) la qual por ſu ſingularidad la comparaba el Señor Arçobiſpo Don Fernando de Aragon al Fenix, (168) cuya juriſdicion no es ordinaria para con los Singulares, (169) ſiendolo para los demas Iuezes Ordinarios, en cuyo ſentido ſolamente pue de dezirſe Ordinario de los Ordinarios. (170) Y en eſta vulgar denominacion de Iuez Ordinario, teniẽdo yà ſu natural ſignificado, (171) no es razonable el comprehender, à los que no lo ſon, y ſe hallan en vna eſfera tan ſuperior. (172)

68 Lo ſegundo, porque ſi es maxima elemental, que à quien no ſe adaptan las palabras de la ley, no le comprehende ſu diſpoſiciõ, (173) teniendo dicho Fuero primero por motivo vnico proemial, que govierna la ley en ſu ampliacion, y reſtriccion. (174) *El que los Iuezes hazen buenas provi ſsiones en las interlocutorias, mas que los Notarios de ſus Cortes las continuan con error, que por tanto queden relevados los Iuezes Ordinarios, de poder ſer acuſados, baſta que pidida la revocacion à inſtancia de la parte, ſe aya confirmado dos vezes.* Y no ay coſa mas ſabida en la practica, y cotidiano vſo de los Proceſſos de la Corte, ſino que los Señores Lugartenientes eſcriven de ſu propia mano las definitivas, è interlocutorias, (175) y que como los tiempos les inſtã para exonerarſe, ſacan de ſu propia letra pronunciaciones, de que hagan relacion los Actuarios, en donde paran los Proceſſos, y quando ſe han llevado à ſu poder; y ſi ſe reconoce vn rito proceſivo, ſe hallarà muy frequentemente eſcrito eſto de mano de los Señores Relatores; con que ſe vè, que el adaptarles el dicho Fuero primero, es improporcion, y que ſolo deve entenderſe de los Iuezes Ordinarios, en quienes puede facilmente ſuceder, el que no ſepan eſcrivir: Y en eſta cõſideracion hallandoſe diſpueſto por Fuero, que las Letras, que dimanan de los Proceſſos, ayan de firmarſe de la mano propia de los Iuezes: (176) luego en las Cortes ſiguientes ſe diſpuſo: (177) *Que en caſo de enfermedad, ù de no ſaber eſcrivir el Iuez, que las manda deſpachar, baſta, que ſean firmadas de mano de ſu Aſſeſſor; y donde no le aya, de mano del Notario del tal Iuez.*

69 Lo tercero, porque ſi biẽ dicho Fuero primero releva al Iuez, de que no pueda ſer condenado à privacion de oficio, ſi fuere acuſado por interlocutoria no confirmada; mas no le eſcuſa de que deva ſer cõdenado à las expenſas, que huviere ſoſtenido la parte, por el agravio, que recibiò en la primera pronunciacion de ella. Y como la reſidencia de los Señores Lugartenientes ſe govierne por los Fueros particulares, debaxo el titulo *Forus Inquiſitionis*, entre los quales el Fuero, *E porque en la impoſicion* no pone la pena de privacion en cauſa civil, por lo que ſe huviere *provehido, derogado, pronunciado, ò mandado proveer con dolo, impericia, ignorancia, ò en otra manera*, hallandoſe eſta diſpoſicion eſpecial no deve quedar derogada con la general, (178) ni ſe entiende averſe viſto condenar à vn Señor Lugarteniente denunciado à ſolas las expenſas.

CONCLVSION.

70 DE lo que ſe ha fundado reſultan los Contrafueros, que ha padecido la Santa Igleſia: en averſe admitido las Soſpechas contra el hecho conſumado por la miſma parte: pronunciadolas ſin la intervencion de todos los Señores Lugartenientes, no ſoſpechoſos, que devian votarlas ſegun Fuero: y declaradolas no ſiendo parte principalmente intereſada, ni litigante, los que dieron cauſa à ellas: Que hallandoſe aſſegurados los Aprehendientes debaxo del preſidio

Ord. no procede en las Denunciaciones, que ſe dân ante los Señores Iudicantes, ſino en la acuſacion, que ſe hiziere contra Oficiales Reales, ò en la Enqueſta, y Denunciacion, que ſe haze contra ellos, ante el Iuez de Enqueſtas de ſu Mageſ. como dize en propios terminos Pertuſa en la declaraciõ de aquel Fuero, cuya opiniõ eſtà recibida en eſte Tribunal; no obſtante, que ſin razon duda de ella Bardaxi en la declaracion de eſte Fuero al fin, y eſto es lo que puntualmente dize Molino verb. Officialis, verſ. Officiales delinquentes, pag. 243. col. 4. cum ſeq. donde claramente dize, que las Denunciaciones, que ſe dan contra la Corte del Iuſticia de Aragon, no ſe han de Iuzgar por el Fuero de Offic. Iud. Ord. ni por el Fuero de iuram. præſt. ſino por los Fueros, que para las Denunciaciones eſpecialmente ſe hizieron, que eſtân en el tit. Forus Inquiſitionis.

(166) De defenſ. Fidei in Proœm. num. 4. *ibi*: Ad veritatem è tenebris eruendam aptiſsima eſt, & ad impugnandos errores efficaciſsima.

(167) De los Ordinarios for. 1. 2. de Offic. Iud. Ord. For. vnic. tit. Que los Iuezes Ordinarios de 1564. For. vnic. tit. De Litter. nar. Iud. de 1585 For. vnic. tit. De los Iuezes Ordin. de 1592. For. vnic. de los Iuezes Ordin. de 1626. y otros; De los Señores Lugartenientes con diſtincion For. Item aſsi meſmo 34. tit. Forus Inquiſitionis For. 2. de lit. abrev. Fueros del tit. Iuſt. Arag. y de Offic. Locumt. Iuſt. Arag. y los del tit. del Reparo de la Corte.

(168) *Morl.* del Vir. Eſtrãg. pag. 5. num. 16.

(169) *Mol.* verb. Iuſt. Arag. fol. 203

(170) *Portol.* verb. Iuſt. Arag. n. 3. & 13. *Bard.* in Rub. de Offi. Iuſt. Arag. fol. 101. *Ramir.* de Leg. Reg. §. 20. num, 36.

(171) L. 7. §. 1. & 2. de ſupel. leg.

(172) *Portol* verb. Reſiſtentia, n. 13

(173) *Valenz.* conſ. 18. n. 95. & 96

(174) *Solorz.* in Politic. Ind. lib. 3. cap. 24. pag. 415.

(175) For. vnic. tit. Que los Lugartenientes no puedan pronunciar difinitivamente. For. vnic. tit. Que en votar las cauſas. De 1564. For. vnic. tit. De las Firmas, que ſe han de proveher de Conſejo. De 1592. For. vnic. tit. De las ſentencias, &c. De 1678. *Seſſe* de inhib. cap. 4. §. 1. nu. 9. & ſeq. & cap. 1. §. 10. cap. 5. §. 1. n. 23. *Molinos* in prax. fol. 282. col. 1.

(176) For. vnic. De Offic. Iud. de 1547. *Monter.* deciſ. 12. num. 5.

(177) For. vnic. De Offic. Iud. de 1553. *Monter* dict. deciſ. 12. num. 58.

(178) *Portol.* verb. Forus. num. 71.

sidio mas firme, que tienen todos en el presente Reyno para conserva sus honores, drechos, estados, y haziendas, que es el Processo de Apre hension, le derogò el Señor Lugarteniente con violacion de todos lo Fueros, que areglan su conservacion, progresso, y conclusion; adjudi- cando à la parte Colitigante en el principio del pleyto el poder pren- der, à los que estavan mantenidos con tã omnimoda, y vniversal Exép- cion, bolviendolos à la mano, de quien por experimentados rigores, la Sede Apostolica los eximiò; y notando en su manera à vn Senado Ecle- siastico, necessitandole à que por el cumplimiento de sus obligaciones acudiera à V. S I. por el remedio de los perjuyzios vniversales, que amenaza tan desviada inteligencia.

71 Para ocurrir al reparo dispone el Fuero: *E porque* 20. titulo *Forus Inquisitionis: Que si sera visto à los Iudicantes, ò à la mayor parte de ellos, el Lugarteniente denunciado no seier en dolo, sino en culpa, por im- pericia, ignorancia, ò en otra manera; en tal caso en causa civil, le sea im- possada pena de privacion:* pues como advierte el Docto Carleval, (179) este defecto no causa menores daños, que otros en la decision de las causas; deviendose observar puntualmente las disposiciones de los Fueros, assi en el rito como en el recto, (180) por ser muy vtiles, y ne- cessarios à la buena administracion de la justicia, (181) advirtiendo Bardaxi, (182) que se jura la observancia de los Fueros indistincta- mente assi de los ordinatorios, como de los decisorios: y por esto en el Reyno, se tiene muchas vezes por mas grave la injusticia, que resulta, de no observarse los ritos procesivos (183) Y al zelo, y aplicacion à este cuydado, atribuye el Politico Bobadilla, (184) que en Aragon no se quebrantan sus Fueros, y Privilegios. *Y que en esto es de loar* (185) *la vsança, y Fuero de Aragon, de que los Iuezes de oficio, son sindicados, y acu sados siempre, que se ofrece quexa de ellos, y luego se averiguan, y castigan sus culpas, con execucion, sin aguardar vna muy larga, è interpolada visita, que por ser muchas vezes muertos los testigos, ò los interessados, ò los cul- pados, no se pueden castigar tan bien los excessos.*

72 En tan recomendable forma, tienen establecida esta Residencia los Serenissimos SS. Reyes, q̃ reconociendose deudores à la adminis- tracion de la justicia, siendo los principales instrumẽtos los Ministros, y Iuezes, q̃ nõbran, toman por su cuẽta el mayor cũplimiento de las obli gaciones de ellos, (186) siendo siempre su intencion, q̃ no se haga cosa alguna contra los Fueros, y Privilegios del Reyno, aunq̃ sea por mayor bien de justicia. (187) Y para que se sigan estas querellas con la indi- ferencia, y satisfacion que conviene, à mayor abundamiento, tiene expressamente ordenado (188) *Que su Fiscal, no se emplee, ni entre en ningunas Denunciaciones à assistir, ni patrocinar à los Denunciados.* Y V.S.I. en quien se refunde toda la authoridad, y potestad de su Ma- gestad, y de la Corte General, manifestarà su provido zelo, para que no padezcan lesion los Fueros, ni sientan los Regnicolas las perjudi- ciales consequencias de estos exemplares. Salva Illustrissimi Senatus gravissima censura. Zaragoça à 4. de Julio de 1692.

D. Agustin de Arbissa, Canonigo Doctoral de la Iglesia Cesaraugustana.

D. Felix Cosin de Arbelca.

D. Pedro Antonio Lorfelin.

(179) De Iud. lib. 1. tit. 1. disp. 1. nu. 6. *ibi*: Istis virtutibus, si Iudex ornatus sit, munitus est adversus ea, quæ pervertunt humanum iudicium, quæ docente Isidoro quatuor sunt, vt refertur in Can. quatuor. 11. q. 9. videlicet: timor, seu metus hominum, cupiditas, odium, amor: ego quintum addo, ignorantiam, quam omissit, quæ non minora solet Iudicijs afferre detrimenta.

(180) For. 1. del año 1528. tit. De la Inquis. contra el Vicecancell. For. 2. eod. *alli*: De otro qualquiere contrafuero, concerniente rito, ò recto, y de qualquiere provission, que segun Fuero sõ obligados hazer.

(181) El Señor Rey Don Felipe, (Principe entonces) en el Proemio de las Cortes de Monçon del año 1547.

(182) In For. 3. De Manifest. person. fol. 401. col. 2. *alli*: Mayor est defectus Ritus, quam Recti. Y *Sesse* dec. 314. n. 101. defendiendose en vna Denunciacion lo confirma: Et sic nullitas magis conformis est Foro, quam iuri communi; tantum voluerunt Aragonenses Foros servare. Conducen los textos, in cap. 17. de accusat. *alli*: Quoniam ex his, quæ inordinatè sunt acta, non potest ordinabiliter agi. cap. 13. Qui filij sint leg. *ibi*: Cuius sententia casata fuit solùm, propter iudiciarium ordinem non servatum.

(183) *Bardaxi* in For. 5. de Advocat. n. 3. *ibi*: Secundum Foros ferri debet sententia, tâm in ordinatorijs, quâm in decissorijs, vt præcipitur â Dom. Rege la coro in Procem. suorum Foror. Iurant Iudices servare Foros, & ita tàm ordinatorios, quàm decissorios causarum.

(184) To. 1. Polit. lib. 2. cap. 10. num. 34.

(185) El mismo tom. 2. Pol. lib. 5. cap. 1. num. 19.

(186) For. vlt. de Alguazirijs Dom. Reg. in princ.

(187) §. â este capitol Declarat. Privileg. General. fol. 11. col. 3. *alli*: A este Capitol responde el Señor Rey, que esto que se facia era en favor de Iusticia, y sen seguia Iusticia, empero no es su intencion, querer se faga, que sia contra Fuero, è libertad del Regno. *Ramirez* de Leg. Reg. §. 19. n. 19. lit. A.

(188) Fuero del año 1678. tit. Nueva forma de proceder en los gastos de la Enquesta. vers. Assimesmo, fol. 8.